





6
Pra. 14. num. 8.

1773, 8a 12

DISSERTATIO INAUGURALIS IURIDICA

DE EO

QVOD IVSTVM EST

CIRCA

DELATIONEM IVRAMENTI

LITIS DECISORII TAM SECVNDVM IVS
COMMVNE QVAM SECVNDVM STATVT.

FRANCOFVRTENS.

P. I. Tit. XXXIX.

QVAM

INDVLTV ET AVCTORITATE

ILLVSTRIS IVRECONSULTORVM ORDINIS

IN ALMA LVDOVICIANA

PRAESIDE

D. IO. CHRISTOPHORO KOCH

SEREN. HASSIAE LANDGR. A CONSILIIS INTIMIS

ACADEMIAE PROCANCELLARIO ANTECESSOR. IVR. PRIM.

ET COM. PAL. CAES.

PRO

GRADV DOCTORIS
RITE ET MORE MAIORVM OBTINENDO

AD D.

APRILIS CIOCCCLXXIII.

H. L. Q. C.

PVBLICAE PROCERVVM ACADEMLAE DISQVISIONI

PROPONIT

AVCTOR

FRANCISCVS SIEGLER

MOENO - FRANCOFVRTANVS.

Gissae, TYPIS IOANNIS IACOBI BRAVNII, ACAD. TYPOGR.



LIBERA
S

PER

DOM



SACRI ROMANI IMPERII
LIBERAE REIPUBLICAE MOENO - FRANCOFVRTENSIS
SENATVI SPLENDIDISSIMO AC AMPLISSIMO,

VIRIS

PERILLVSTRIBVS MAGNIFICIS GENEROSISSIMIS
CONSVLTISSIMIS PRAENOBILISSIMIS

GRAVISSIMIS

DOMINIS

PRAETORI

CONSVLIBVS

SCABINIS

SYNDICIS

SENATORIBVS

ET

NOVEM EX IISDEM

QVI

AVGVSTISSIMI IMPERATORIS
CONSILIARII ACTVALES

SVNT

DOMINIS PATRONIS AC MAECENATIBVS
PERQVAM INDVLGENTISSIMIS

HOC
SPECIMEN INAUGURALE
CVM PERPETVIS FELICITATIS
OMNIGENAE PRECIBVS
EA QVA PAR EST PIETATE
AC OBSERVANTIA
DAT DEDICAT ATQVE VOVET

TANTORVM NOMINVM

CULTOR OBSERVANTISSIMVS
FRANCISCVS SIEGLER.





PRAELIMINARIA.

§. I.

QVID SIT IVRAMENTVM EIVSQVE DELATIO?

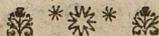


*Iuramentum est inuocatio Dei in testem
& vindicem mendacii & perfidiae.
Et hoc deferre idem est, ac aliquem
ad iusiurandum prouocare, & qua-
si necessitatem iurandi ipsi facere a).*
In quas itaque species iuramentum
diuidi potest, in easdem & eius delationem abire
posse, demonstratione non indiget.

- a) Perill. DARIESI Institutiones Iurisprud. priuatae roma-
no germanicae P. II. Sect. I. cap. XI. §. 1156. ECK-
HOLT in tr. compend. pand. ad L. XII. Tit. 2. §. 13.
SRRYK in tr. de caut. iuram. P. III. Sect. II. num. 3.

A

§. II.

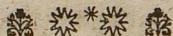


§. II.

IVRAMENTA DIVIDVNTVR IN PROMISSORIA ET AS-
SERTORIA, ET HAEC IN NVDA ASSERTORIA ET LI-
TIS DECISORIA TAM IN GENERE QVAM IN
SPECIE TALIA.

Cum itaque iuramentum sit inuocatio Dei tan-
quam testis de veritate dicti, (§. antec.) sequitur,
vt omni iuramento aliquid confirmetur, nempe ve-
ritas dicti. Et ex hoc omnes iuramenti species
originem trahunt. Nam hoc dictum aut est pro-
missio quaedam aut nudum dictum. Si illud, iu-
ramentum, quo promissio confirmatur, erit PRO-
MISSORIVM; si hoc, si scilicet aliud nudum di-
ctum confirmatur iuramento, iuramentum dicitur
ASSERTORIVM. Quemadmodum vero hoc, aut
extra casum litis praestatur, aut litem quandam
concernit; ita vel NVDV M ASSERTORIVM, vel LI-
TIS DECISORIVM IN GENERE nominatur. Hoc
autem iuramento litis decisorio in sensu generali sum-
to lis deciditur vel directo vel per indirectum b):
quod si liti directo finem facit, tunc iuramentum
vocatur LITIS DECISORIVM in significato magis
proprio. Et in hoc significato vti sumus hoc ter-
mino in rubro dissertationis nostrae.

b) Huc pertinet iuramentum DANDORVM & RESPONDEN-
DORVM *Ge. Frid. SCHYSTER* diss. de iuramento dan-
dorum



dorum & respondendorum Lips. 1691. CALVMNIAE & MALITIAE; Io. Ernst FLOERKE de iuramento calumniae Ien. 1731. Io. Frid. HAMMERER de iuramento calumniae Arg. 1713. PERHORRESCENTIAE; Frid. Vlv. PESTEL de vsu iurandi perhorrescentiae Rint. 1737. MANIFESTATIONIS; Io. Herr. CONRADI de iuram. manifestationis Marb. 1731. Ant. Phil. GLOCK de iuram. manifestationis Argent. 1717. & quae sunt reliqua.

§. III.

IN VOLVNTARIVM, IVDICIALE ET NECESSARIVM.

Hoc autem, scilicet iuramentum litis decisorium in significato magis proprio, deferri potest vel a parte parti, vel a iudice parti. Priori casu *iuramenti litis decisorii VOLVNTARIUM in genere* nomine venit, posteriori vero NECESSARIUM. Illud igitur vel *in iudicio*, vel *extra iudicium*: Si prius, *iuramentum litis decisorium voluntarium IVDICIALE* s. simpliciter *iuramentum iudiciale* s. *litis decisorium in specie c*); Sin posterius EXTRAIVDICIALE seu VOLVNTARIUM IN SPECIE d) nominatur. Hinc patet, nos in explicanda rubrica tituli D. de iureiurando siue voluntario, siue necessario, siue iudiciali sequi Ictos Latinos. Hi enim fere omnes, in Germania certe, sub necessario intelligunt *suppletorium & purgatorium*: sub iudiciali vero id, quod
pars





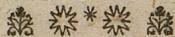
pars parti in iudicio defert. Graeci contra supplementarium & purgatorium vocant *iudiciale*, & id, quod pars parti in iudicio defert, *necessarium e*).

- c) *Ier. Eberh. LINCK* diss. *in quibus causis & quando iuramentum iudiciale deferri possit*. Arg. 1732. *Io. Ioach. SCHOEFFER* de iuramento iudicali sine probatione delato. Rost. 1704. *Gerhard. Caspar. SOLLINGH* diss. *de iuramento litis decisorio iudicali*. Duisburgi 1727. Caeterum hoc iuramentum, a DD. pragmaticis plerumque *litis decisorium in specie* vocatur. vid. STRYK in tr. *de caut. iuram.* P. III. Sect. II. n. 1. & 2. NAEVIVS in diss. *de iuramentis* cap. 1. §. 3.
- d) *Io. Sam. STRYK* diss. *de eo quod iustum est circa iuramenta extraiudicialia* Hal. 1701.
- e) conf. HEINECCIUS in *Elem. iur. civil. sec. ord. Pand.* Lib. XII. tit. 2. §. 22. * HVBERS in *Prael. ad Pand.* eod. tit. §. 6.

§. IV.

NECESSARIUM IURAMENTUM DIVIDITUR IN SUPPLETORIUM ET PURGATORIUM ET LITIS DECISORIVM IN SENSU SPECIALISSIMO.

Iuramentum necessarium Iudex vni ex partibus litigantibus defert, (§. antec.) & quidem deficiente probatione plena. Hoc autem *triplici modo* contingere potest. Etenim si illi, pro qua militat probatio semiplena, defertur, *suppletorium*; si illi con-



contra quam probatio semiplena minor militat, ad hanc elidendam defertur, *purgatorium*; si vero in casu, ubi pro utraque parte militant praesumptiones & graua indicia, quae tamen semiplenam probationem haud conficiunt, resque tota vtrunque ad solas praesumptiones redit, vni ex partibus litigantibus in hoc dubio statu defertur, *decisorium in sensu specialissimo*. Huius iuramenti, plerisque incogniti, existentiam nomen & naturam infra Cap. V. latius deducam. *Schol.* Sumo hic probationem in eo ambitu, quo & *reprobationem* complectitur. conf. Cap. III. & V.

§. V.

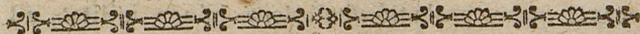
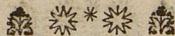
OBJECTVM DISSERTATIONIS MAGIS DETERMINATVR ET IN CAPITA DIVIDITVR.

Quum pro summis in iure honoribus obtinendis specimen inaugurale confecturus, varias materias, in quibus ius patrium a iure romano varie recedit, animo perlustrarem, haec mihi prae aliis placuit, partim quia res est quotidiani vsus, partim quia haec doctrina, secundum ius patrium considerata, peculiari libello nondum pertractata est. Agam igitur Cap. I. *de delatione iuramenti voluntarii*. Cap. II. *de delatione iuramenti iudicialis*. Cap. III. *de delatione iuramenti necessarii suppletorii*. Cap. IV. *de delatione iuramenti necessarii purgatorii*. Cap. V. *de delatione iuramenti necessarii decisorii*. Vbiq; vero praecipue eo totius nostri laboris finis dirigitur, vt sancita iuris patrii enucleemus atque repraesentemus.

B

CAP.





CAPVT PRIMVM
DE EO QVOD IVSTVM EST CIRCA
DELATIONEM IVRAMENTI VO-
LVNTARII S. EXTRAIVDI-
CIALIS.

§. VI.

IVRISIVRANDI EXTRAIVDICIALIS DELATIO AEQVI-
TATI NATVRALI CONVENIT.

Quod itaque iuramentum litis decisorium volun-
tarium s. extraiudiciale attinet, defertur hoc
intuitu litis vel imminentis, vel iamiam in iudicio
pendentis a parte parti extra iudicium. Ratio hu-
ius iuramenti potest esse diuersa. Quandoque enim
fieri potest, vt homines, quibus lis quaedam im-
minet, aut inter quos talis iam existit, partim mo-
lestiae causa, quam lites generare solent, partim
sumtuum necessariorum, saepe immensorum, euitan-
dorum gratia, omnia remedia circumspeciant, qui-
bus tales molestias sumtusque euitare possunt. Igi-
tur vel transactiones solent inire ex paroemia nem-
pe Germanorum: *Es ist besser ein magerer Vergleich,
denn ein feistes Urtheil;* seu: *Wer will hadern um
ein Schwein, der nehm eine Wurst und laß es sein;*
seu:



feu: *Es ist besser ein halbes Ey als eine leere Schaafe* f) vel paciscuntur, vt vnus ex iis facti dubii seu litigiosi cuiusdam veritatem aut falsitatem iuramento confirmet. Et hoc remedium, quo lites sine omnibus molestiis & sumptibus reprimi aut finiri possunt, aequitati naturali, quae lites haud amat, apprime consentaneum esse, inter omnes constat. Nam si litigantibus permillum est, lites suas per transactiones componere, quibus de praetensionibus vtrinque factis aliquid remittunt, etiam eorum libertati relictum esse oportet, sibi inuicem iuramentum de veritate aut falsitate facti dubii aut litigiosi deferendi, cum omnino licitum sit, de iure suo & sine iuramento desistendi. Inde altera paroemia: *Der Eyd ist ein Ende alles Haders*, quae tam in sacra scriptura, g) quam in iure romano h) & canonico *) fundata est, omnibusque temporibus apud omnes populos obtinuit i), quippe qui iuramentis in decidendis litibus saepissime vsi sunt.

f) vid. *Io. Frid. EISENHARD* Grundsaetze der teutschen Rechte in Sprüchwörtern. p. 466. 199.

g) Hebr. VI. 12.

b) §. II. I. de action. L. 34. §. ult. D. de iureiur. L. 13. C. de iudic.

*) c. 26. X. de iureiur.

i) GROTIVS de I. B. & P. L. II. Cap. XIII. n. 13.



§. VII.

IDEOQVE IN IVRE ROMANO CONCESSA.

Et ob hanc naturalem aequitatem, & ob commodum, quod ex tali iuramento in partes redundat, etiam leges romanae hoc iuramentum admiserunt k).

k) L. 1. & 17. pr. L. 28. §. f. D. de iureiur. L. 2. §. 8. C. de iureiur. propt. cal. §. 11. l. de action.

§. VIII.

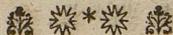
UTRUM MORIBVS SIT SVBLATVM?

ICTi *Belgici* plerumque docent, non amplius licere extraiudiciale hoc iuramentum alteri deferre, sed moribus illud esse sublatum l). Sed rectius cum ICTis *nostris*, usum illius in *Germania* adhuc integrum esse, defendimus, quamvis id negare nequeamus, quod parcius adhiberi, rariusque casus occurrere soleat m).

l) GROENEWEGEN in tr. de Leg. abrog. ad L. 15. & 28. D. de iureiur. *van LEEVWEN* in cens. forensi P. II. Lib. II. c. 29. n. 32. VOETIUS in Comment. ad Pand. tit. de iureiur. §. 31. SOELLINGH in cit. diss. §. 8. sq.

m) STRYK VI. mod. Lib. XII. Tit. II. §. 3. BOEHMER in tr. de act. Sect. II. c. 7. §. 35. BERGER in Oec. Jur. Lib. IV. Tit. 25. §. 5. n. 1. SCHOEN in system. iur. ciuil. Mencken. Tit. eod. §. 29. KNORR in diss. de usu practico doctrinae iur. rom. de praetore & iudice pedaneo. cap. 2. §. 21.

§. IX.



§. IX.

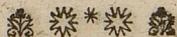
VTRVM FRANCOVRTI VALEAT?

Hanc iuramenti litis decisorii speciem & in patria mea hand reprobata esse, ideo dubitari non potest, quia Reformatio de anno 1509. iuramenti voluntarii s. extraiudicialis expressis verbis mentionem facit: *Wiewohl im rechten manicherley Eydt erfunden wirdt, sovil doch in gemeinen Laeuffen der gericht geübt wirdt, so ist zu wissen, daß dreyerley Eyde, so den Krieg endet im rechten erfunden wirt, nemlich VOLVNTARIVM, IVDICIALE, & NECESSARIVM. Das erst iurament VOLVNTARIVM ist, das das Usgeding oder Uberkommunge der Partheyen, so im Krieg hangen, userkalb des rechtens, gestatt wirdet n).* Quamuis autem hic locus in noua editione non reperiatur, sed omissus in ea sit, nusquam tamen in Reformatione noua hoc iuramentum reprobatum & sublatum est. Igitur cum in omnibus casibus, in quibus leges statutariae nil speciale disponunt, iuri communi locus sit o); sequitur, vt & quaestio: an iuramentum extra iudicium super factum dubium aut litigiosum in patria mea hodie adhuc deferri possit? ex iure communi definienda sit p).

n) fol. 17. §. 4. & 5.

o) vid. Edictum de facta publicatione Reformationis nostrae, quod Editioni nouissima de anno 1611. praemissum est, vbi: *Als haben wir --- unsere alte Reformation wieder-*





um fůrgenommen, dieselbig --- aus obberũbten unserm Statutenbuch, den Keyserlichen Rechten, unsern habenden Freyheiten und wohlbergebrachten Gebrauechen nach zu ergaenzen.

p) conf. Illust. Dominus ORTHIVS noster in seinen Anmaerk. zur Franckf. Reform. IVte Fortsez, p. 55, & passim.

§. X.

QVID CIRCA HOC IVRAMENTVM LEGES DIS-
PONANT.

Caeterum hoc iuramentum pleraque cum *iudiciali* communia habet, nisi quod referri nequeat q). Datur vero illi, qui secundum conditionem delatam iuravit, vel actio vel exceptio in factum ex iureiurando r): prout *actor* iuravit aut *reus*. Actio tamen illa ex iureiurando data priorem actionem non tollit, sed cum illa electiue concurrat s). Quae omnia in patria mea, casu eueniente, applicanda quoque esse, dubio omni caret.

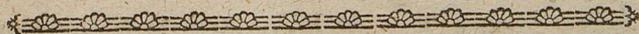
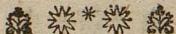
q) L. 17. D. de iureiur.

r) L. 9. §. 1. L. 28. §. fin. D. L. 8. C. de iursiur. §. II.
I. de action.

s) L. 30. D. de iureiur.



CAPVT



CAPVT SECVNDVM

DE EO QVOD IVSTVM EST CIRCA
DELATIONEM IVRAMENTI IV-
DICIALIS.

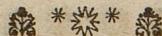
§. XI.

IVRAMENTVM IVDICIALE VEL AB ACTORE VEL
A REO DEFERTVR.

Tranſeamus nunc ad iuramentum iudiciale (§. III.) quod pars parti probationis cauſa in iudicio defert, iudice approbante; ſingularia, quae ius patrium de illo habet, expoſituri: ſiquidem animus nobis non eſt, integrum tractatum ſcribere, centiesque dicta repeterẽ. Mittam igitur ea, in quibus *ſtatuta noſtra cum iure communi* amice conſpirant, remittoque Lectores ad notiſſimos de iuramento ſcriptores & praefertim ad egregiam doctiſſimamque Viri III. Geo. Ludou. BOEHMERI, Praeceptoris mei ad cineres venerandi, diſſ. *de auctoritate Iudicis circa iuramentum in iudicio delatum relatumque*, Goettingae nuper habitam. Caeterum per ſe patet, id deferri vel ab *actore* ad probandam actionis ſuae intentionem, vel a *reo* ad euincendam exceptionis veritatem.

§. XII.





§. XII.

VTRVM IVSIVRANDVM AB ILLO QVI NVLLVM PLANE
NEC VEROSIMILE QVIDEM ARGVMENTVM PRO SE
HABET DEFERRI POSSIT? DISQVIRITVR I. SE-
CVNDVM IVS NATVRAE.

Vetus est controuersia, in vtramque partem disputata, num is, qui nullum planè, nec verosimile quidem, argumentum pro se habet, aduersario iurisurandi conditionem in iudicio deferre possit? Nec pauca, nec exigua sunt argumenta *t*) eorum, qui hanc quaestionem negant. Verum, vtut speciosa haec sint, contrariam tamen sententiam a plurimis Doctoribus *u*) euictam, & aequitati naturali, & legibus ciuilibus magis conformem esse, arbitror. Spectemus primo rem ex lumine rationis. Si quis ad aliquid faciendum obligatus est, ei etiam ius esse oportet ad media, quibus obligationi suae satisfacere potest. Hoc iuri naturali conuenit. Si ergo is, qui praetensionem suam in facto fundat, ad eius probationem obligatus est, ei ius competere debet ad omnes actus, quibus iudici de veritate facti illius fides fieri potest. Ponamus vero casum, quod probatio haec nec per testes, nec per documenta seu instrumenta, nec per ratiocinia, nec per praesumptiones, nec per alia media, partim ex defectu harum probationis specierum, partim ex inopia sumtuum, qui ad eas requiruntur, possibilis sit, nonne sequeretur,

vt



vt talis, si delatio iurisiurandi non permiffa effet, omni remedio hoc in cafu deftitutus effet, quibus iudici de facto probando fidem facere poffet, ad quod tamen a legibus adstringitur. Et inde iniquum & maxime durum illud flueret, illum, fine omni fua culpa, iuftiffimam perditurum effe caufam. Quotiesne vero hic cafus euenit, vt factum quoddam ex defectu teftium aut documentorum aliarumque praefumptionum, vel ex inopia fumtuum, faepius immenforum, probari nequeat?

*) Haec quoad maximam partem collegit fimulque refutauit VINNIUS in felectis iur. quaest. Lib. I. c. 42. Vid. etiam COCCEII in iur. controu. Lib. XII. tit. 2. quaest. 24. & Meleb. *Detbmar.* GROLLMANN in diff. *de recusatione iuramenti iudicialis* §. 14.

*) GROLLMANN in cit. diff. §. 14. ibique Doctores alleg. COCCEII in iur. controu. l. cit. STRYK in tr. *de caut. iuram.* P. II. Sect. I. cap. 3. n. 266. fqq. Io. PHILIPPI in *Considerat. Iurid. in nouam ordinat. Process. Saxon.* Tit. XVIII. Conf. I. n. 1. & 2. NAEVIUS diff. *de iuramento super causa famosa delato*, cap. I. §. 3. LEYSER. in medit. ad Pand. Sp. 135. m. 5. aliique

§. XIII.

II. SECVNDVM IVS ROMANVM.

Et hac ex ratione, ex aequitate defumta, ius ciuile, cuius fundamentum est ius naturale, fine omni dubio delationem iurisiurandi in iudicio permiffit,

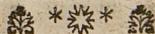
C

etiam

LANE
OSE
SE-

artem
fimile
iuris-
Nec
, qui
eciofa
rimis
legi-
Spe-
nis ad
effe o-
facere
, qui
roba-
d om-
fides
obatio
nstru-
ones,
proba-
, qui
retur,
vt





etiam in casu, si a deferente antea nil probatum fuerit. Ita enim legimus: quod omnibus probationibus aliis deficientibus, iusiurandum deferens audiendus sit x); & in bonae fidei contractibus, nec non in caeteris causis, inopia probationum, per iudicem iureiurando, causa cognita, res decidi oporteat y). Porro: quod licentia danda creditoribus seu legatariis vel fideicommissariis, si maiorem putauerint esse substantiam a defuncto derelictam, quam heres inuentario scripsit, quibus voluerint legitimis modis, quod superfluum est approbare, vel per tormenta --- vel per sacramentum illius, si aliae probationes defecerint z). Et quamuis ex his locis concludendum esset, delationem iuramenti iudicialis locum non habere, nisi in casu, si aliae probationes deficerent; tamen & in aliis legibus expressis verbis disponitur: quod in omnibus visionibus --- licentia concedenda sit ei, cui onus probationis incumbit, aduersario suo de rei veritate iusiurandum inferre, --- ut iudex iuramenti fidem secutus ita suam sententiam possit formare, iure reuerendae religionis ei seruando a); Porro: quod is, a quo iuramentum petetur, soluere, aut iurare a praetore cogatur b); quippe ex quibus textibus dilucide apparet, plane in arbitrio eius esse, cui probatio incumbit, an in probando facto litigioso, sacramento, an aliis probationibus vti velit c). Res cum ita sit, vt scilicet secundum ius ciuile, in iudicio iusiurandum & in casu,



casu, in quo aliae probationes deficiunt, & in casu, in quo ei, cui probatio incumbit, conuenientius est, hoc inter alia legitima probandi media eligere, alteri deferri possit; nihil certius est, quam quod in deferendo iuramento iudiciali nulla probatione, nullaque praesumptione pro veritate aut falsitate facti militanti opus sit *d*). Interim me haud fugit, contrariam sententiam a quibusdam magni nominis Ictis defendi *e*).

x) L. 35. D. de iureiur.

y) L. 3. C. de reb. cred.

z) L. 22. §. 10. C. de iure deliber.

a) L. 25. §. 3. D. de prob. & praes. Nou. 73. cap. 4.

b) L. 34. §. 6. D. de iureiur. L. 9. 11. & 12. C. de reb. cred.

c) dissentit LEYSERVS sp. 137. m. 5. sed sine ratione sufficiente.

d) Hanc sententiam praeter DD. (§. antec. Lit. u) alleg. & VINNIUM ad dict. §. lit. t. cit. defendunt Altdorfini in Vol. nou. Conf. Respons. XXXI. n. 19. XLIX. n. 1. & Respons. XCI. n. 8. LEYSER. sp. 135. m. 5. BOEHMER. in cit. diss. BRUNNEMANN in Proc. ciuili c. 23. n. 6.

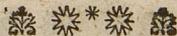
e) COTHMANN. Vol. 2. resp. 82. & MEVIVS P. 6. Dec. 405. P. 9. Dec. 78. qui tamen distinctione vtitur, nec sibi constans est.

§. XIV.

III. SECVNDVM IVS FRANCOFVRTENSE.

Hoc, quod modo relatum a nobis est, Docto-
rum





rum diffidium effecit, vt in omnibus statutis & legibus prouincialibus vna eademque recepta & adprobata non sit opinio. Quum sapientissimi Legislatores nostri in conficiendis statutis Francofurtanis omnia consilia praecipue ad determinandos casus a Iureconsultis in dubium vocatos direxerint, illosque deciderint; & hanc litem in Reformatione nostra decisam inuenimus; sic enim legitur: *Nicht allein aber moegen die Scheffen, als Richter, welcher Parthey sie es am besten bedunckt, sonder auch sie die Partheyen selbst, in Mangel der Beweisung, den Eydt einander heymzuschieben. Doch da der Klaeger gar nichts bewiesen, noch auch einige ansehnliche oder starcke Vermuthung für sich hette; so ist der Beklagt nicht schuldig, denselben ihme zugeschobenen Eydt anzunehmen, oder auch dem Klaeger zu referiren, und hinwieder heymzuschieben, sondern mag den naechsten bitten, sich von fürbrachter Klage zu erledigen. Hett aber der Klaeger seine Klag etlichermassen, doch unvollkommlich, bewiesen; so mag ein Theil dem andern den endtlichen Eydt anbieten, und welcher am ersten solch anbieten thut, so ist der ander Theil, bey Verlust der Sachen, schuldig, den angebotenen Eydt entweder anzunehmen, und zu leysten, oder aber dem Anbieter heymzuweyssen, und so derselbig den ihme heymgewiesenen Eydt nicht leysten wolte, alsdenn soll wider ihnen, und für den andern Theil erkennt werden f).*

f) P. I.



f) P. I. Tit. XXXIX. §. XIII. & XIV. Simile quid sancitum legimus in Ord. Proc. ciuil. Hasso-Darmstadiua de anno 1724. p. 42. *Daß das iuramentum litis decisorium anders nicht, als wann der Deferens einige scheinbahre indicia beygebracht und erwiesen, solche aber weder zum purgatorio, noch suppletorio hinlaenglich seynd, Platz haben soll.*

§. XV.

PERTINET HAEC SANCTIO NON AD SOLVM ACTO-
REM SED ET AD REVM.

Statuta nostra in memorato loco nominatim quidem tantum de actore, qui ad probandam actionis suae intentionem reo iurisiurandi conditionem deferre vult, loquuntur, sed causam non video, cur eadem dispositio ex paritate rationis & ad reum, qui super exceptionis suae veritate actori iuramentum deferre vult, proferri non debeat.

§. XVI.

QUANTA PROBATIO PRAECEDERE DEBEAT?

Hanc quaestionem *inter arbitrarias* i. e. quarum specialis determinatio officio iudicis in concreto casu relicta est, referre nullus dubito, & ita praxis etiam seruat. Certe ex verbis: *Doch da der Klaeger gar nichts bewiesen, noch auch einige ansehnliche oder starcke Vermuthungen für sich hette*, gradus probationis determinatae colligi nequit, nisi quod in ca-



fu praesumptionum leuissimae quaeque non sufficient. Verba, quae statim sequuntur: *Hett aber der Klæger seine Klag etlichermassen doch unvollkommlich, bewiesen*, exacte determinatum sensum itidem non spirant. Ordinatio quoque Hasso - Darmstadina arbitrio Iudicis rem totam committit, dum requirit, *einige scheinbare indicia, welche aber weder zum purgatorio, noch suppletorio hinlaenglich sind.* Secundum stylum Curiae vocari solet: *Einen zur Eydes delation grauiren*, & distinguitur e. g. inter examen testium in ordine ad *grauandum* & in ordine ad *probandum*.

§. XVII.

SECUNDVM IVS COMMVNE IVRAMENTVM CALVM-
NIAE DEFERENS PRAESTARE DEBET NON VERO
SECUNDVM IVS FRANCOFVRTENSE.

Eum, qui iuramentum iudiciale aduersario detulit, secundum ius romanum antea de calumnia iurare oportere, notissima res est g), cum illo iure & is aduersario iurisiurandi conditionem deferre possit, cuius intentio nullo verosimili argumento praemunita est (§. XIII.). Cum vero requisita, quae secundum statuta nostra adesse debent, si quis iuramentum iudiciale deferre vult, omnem vexandi calumniandique animum remoueat, ideoque ratio illarum legum ciuiliū, quae deferentem ad praestatio-



stationem iuramenti calumniae adstringunt, deficiat, satis patet, cur in foro Francofurtano iuramentum calumniae in hoc casu cesset, adeo, ut deferens ad id praestandum, quamvis petatur, ne cogi quidem possit *h*). In terris vero Darmstadtinis, licet similis ibi vigeat dispositio, (§. XIV. n. f.) deferens a iuramento calumniae immunis non est.

g) L. 34. §. 4. D. de iureiur. L. 9. C. de reb. cred. L. ult. C. de fideicom.

h) laudatus ORTHIVS c. 1. p. 776. sq.

§. XVIII.

QUATENUS MORS HABEAT VIM IURISIVRANDI IUDICIALIS?

Vt mors illius, cui iuramentum *iudiciale* delatum est, ante praestationem contingens, sit loco iurisiurandi, secundum ius commune tria plerumque, & ex mea sententia, recte quidem, requiruntur, integritas nempe vitae, seria oblatio & impeditio aduersarii: nec sola oblatio ad iuramentum sufficiens habetur *i*). At iure *patrio* solam oblationem ad iurandum efficere, ut iusiurandum, morte secuta, pro praestito habeatur, multi sibi persuadent, argumentum sumentes ex statutorum §. XII. *cit. tit. Trüge sich auch zu, daß Klager, oder Beklagte, dem also der Eydt gerichtlich were zu ertheilt worden, und er sich denselben zu leyften erbotten hett, innerhalb solcher*



cher Bedenckzeit mit Todt abgienge: so soll dasselbig
sein er bieten darfür gehalten werden, als hett er den
Eydt würcklich erstattet. Sed inuito iure hoc statui
equidem non ambigo. Etenim textus citatus loqui-
tur vnice de iuramento *neccessario*, *suppletorio* scil.
decisorio & *purgatorio*, vti non solum verba indicant,
sed & series totius dispositionis demonstrat. Et
praeterea dispar omnino causae status est in iuramen-
to *iudiciali* & *neccessario*.

- i) STRYK diss. de morte loco iurisiurandi, COCCEII in iur.
controu. L. XII. T. II. quaest. 40. LEYSER Sp. 144.
m. 1. WERNHER P. X. obs. 455. MOLLENBECK. de
arbitrio & potestate iudicis circa iuramenta Cap. V. §. 6.



CAPVT TERTIVM
DE EO QVOD IVSTVM EST CIRCA DE-
LATIONEM IVRAMENTI NECESSA-
RII SVPPLETORII.

§. XIX.

IVSIVRANDVM SVPPLETORIVM.

In processu *generatim* is dicitur *probare*, qui
de facto controuerso reue dubia iudici, pro sua in-
tentione legitime facit fidem. Qui *primo loco* id facit,
in

in *stricto* significato probare (Beweis): qui *secundo loco* s. qui probationi aduersarii contrariam opponit, *reprobare* (Gegenbeweis) dicitur. Idem valet in processu *summario* de demonstratione (Bescheinigung) & *redemonstratione* s. *contrademonstratione* (Gegenbescheinigung). Reprobatio fieri potest *duplici* modo, vel *directo* *contrarium* eius, quod alter probare voluit, deducendo, vel *per consequentiam*, mediante exceptione aut replica, aduersarii intentionem destruendo k). Ordinarie probat actor, & reprobatur reus. Aliquando vero inuersa est causae facies e. g. in *actione negatoria* & si reus litem *affirmatiue* contestando exceptionem peremptoriam opposuit. Ex his notionibus sequitur, vt *reprobatio* plerumque *euentualiter* tantum *necessaria* & *subsidiaria* sit, nimirum ad destruendam probationem l). Haec si deficit, nulla reprobatione opus est, secundum regulam iuris m): *actore non probante reus absolvitur, licet hic nihil reprobauerit*, quae vero largius pronuncianda est in hunc modum: *si is, cui probatio incumbit, nihil probat, obtinet aduersarius* & *secundum hunc iudicatur, licet nihil reprobauerit*. Nunc vel vna tantum pars litigans de re dubia iudici fidem fecit, vel vtraque, vel neutra. Si posterius, modo adducta regula iuris applicanda est. Si prius, tunc vel solus *probaturus* praestitit, vel solus *reprobaturus*. Si solus *probaturus*, vel *plene* probauit, vel *plus quam semiplene*, vel *semiplene*, vel

D

minus

selbig
den
statui
oqui
scil.
icant,
Et
nmen-

in iur.
144.
EK. de
§. 6.

❁ ❁*❁ ❁

I
DE
SA-

qui
na in-
facit,
in



minus quam semiplene. In primo casu pro probaturo sententia fertur, nec opus est vlllo necessario iuramento n): In secundo & tertio, probaturus imperfectam probationem iuramento suo *supplet*: In quarto aduersarius iuramento se *purgat*. Eadem distinctio suo modo adhibenda est; si *solus reprobaturus* iudici fidem fecit. Sed mirum hoc alicui videri posset, quoniam ipse docui *reprobationem* tantum, *eventualiter* esse *necessariam*, reprobaturumque obtinere, licet in reprobatione nihil praefiterit, ideoque absurdum fore vel ad supplendam, vel ad elidendam reprobationem iuramentum deferre: & quia praeterea expedita veritas est, quod actor condemnari non possit, etiamsi plus sit in exceptione probata, quam in actione instituta o). Verum omne dubium cessabit, si ad *iudicia duplicia* animum aduertis, in quibus & actor condemnari potest p). Restat ille casus, si vtraque pars iudici fidem fecit, nam & ibi res ita comparata esse potest, vt *suppletorio* locus detur. Sed accuratam huius membri determinationem reiicimus in Cap. V. ne eandem rem duplici loco tractemus & separando connexa obscuriora illa faciamus. Accedit, quod Reformatio nostra duplicem hanc visionem itidem seiunxerit, & diuersis locis ea, quae in alterutro casu valent, proposuerit. Hanc interim formamus notionem generalem, quod *iuramentum suppletorium* (*der Erfüllungs-*

lungs- Eyd) sit iuramentum quod iudex illi parti defert litiganti, pro qua militat probatio aut reprobatio semiplena, vel semiplena maior, ad perficiendam probationem vel reprobationem. Agimus ergo in hoc Capite vnice de illo casu, si iuramentum *suppletorium* decernitur, quando vel *solus probaturus*, vel *solus reprobaturus* iudici fidem fecit. Ceterum litem illam: vtrum iuramentum *suppletorium* in iure Romano fundamentum habeat? iam meam non facio; sufficitque omnino, quod vsus fori legesque germanicae hanc iuramenti speciem agnoscant. Denique & ille error BEYERI q) aliorumque, quod *iusiurandum suppletorium* saltem *actori*, & *purgatorium* tantum *reo* deferatur, diu iam explosus est r).

k) Non me latet, esse quosdam ICtos, & inter hos praecipue BERGERVM in El. D. F. Tit. 21. obs. 1. qui probationem vnice illam vocant quae probationi directo contraria s. contradictorie opposita est, ideoque probationem exceptionum peremptoriarum vel replicae reprobationem esse negant. Sed communis practicorum schola hanc subtilitatem negligit.

l) SCHAUMBURG in princ. prax. iud. T. I. p. 175.

m) L. 4. C. de edendo. c. fin. X. de iureiur. Reformat. Francof. P. I. T. XXXIX. §. VI. *Da aber der Klaeger gar nichts beigebracht noch bewiesen, auch der Beklagte nichts bekennt hette, sollen sie sententiam absolutivam ergehen lassen, das ist, den Beklagten von gethaner Klag*



(ob er gleich seines Theils auch gar nichts bett bewiesen) ledig erkennen.

- n) Res per se iam clara, digna tamen habita est a Legislatoribus nostris expressa confirmatione §. X. Aus dem allem folgt, daß in Faellen, da der Klaeger vollkoemlich bewiesen hat, kein Eydt, ob er gleich vom Gegentheil begeret würde, solle gestattet, noch er Klaeger damit beschwaeret werden.
- o) HOMMEL in der Anleitung zum referiren p. 150. & 164. SCHAUMBURG c. l. p. 301. RIVINVS Tit. XXXIV. en. 16.
- p) KNORR Anleit. zum gerichtl. Proceß. Cap. XV. §. 4. SCHMIDT in Instit. prax. iud. p. 302.
- q) In delineat. Inst. Lib. IV. tit. VI. n. 128.
- r) LEYSER sp. 142. m. 2. SCHAUMBURG c. l. p. 305.

§. XX.

CONDITIONES SVB QVIBVS DEFERTVR.

Iuramentum suppletorium, vt deferri possit, quae requiruntur secundum ius commune, plenius docuit MYNSINGERVS s) quem plerumque DD. ad tit. D. de iureiur. sequi solent. Potiora requisita sunt, probatio semiplena aut semiplena maior, persona fide digna, & causa civilis non ardua. Volunt quoque DD., vt eo in casu, si probaturus tantum de credulitate iurare possit, alter vero de certa scientia & veritate iurare paratus sit, huic potius purgato-

gatorium de veritate, quam illi suppletorium de credulitate deferatur t). Reformatio nostra u) ita praecipit: *Würden aber sie die Scheffen den Handel also befinden, daß der Klaeger seine Klag, oder der Beklagt seine Defension und Gegenvvehr nicht vollkommlich, sondern semiplene, das ist, soviel als halber, bevviessen haette, als durch einen untadelbaren beglaubten Zeugen, oder starcke Vermuhtungen, oder andere glaubvvürdige Anzeigen: So moegen sie demselben Theil iuramentum suppletorium, den Eydt zu Erfüllung der Bevveisung, zu ertheilen, und auflegen. Doch daß auch dieselbig Person sonst für aufrichtig und glaubvvürdig gehalten seye. In hoc igitur casu, si vel solus probaturus, vel solus reprobaturus, semiplene aut plusquam semiplene, vel artificialiter vel inartificialiter x) intentionem suam probavit, ad suppletorium admittitur, modo sit persona fide digna, integra vitae scelerisque pura. Causam civilem adesse debere, per se patet. Sed num causa illa magna & ardua sit, in hoc casu non attenditur; neque purgatorium de veritate, in hoc casu, substituendum est suppletorio de credulitate. Etenim dispositio in §. VIII. Reformationis nostrae sequens, confundenda non est cum illa, quae in antea allegato §. VII. occurrit, quoniam in §. VIII. casus collisionis probationum supponitur, vt in Cap. V. plenius deducemus. Nunc vero per se manifestum est, diuer-*

bewie-

egisla-
m al-
emlich
ntheil
damit

o. &
Tit.

§. 4.

55.

offit,
enius
D. ad
nifita
per-
olunt
m de
cien-
purgato-



ssimum esse causae statum, si *vnus* tantum probauit, & si *collisio probationum* adest, iudicemque circumspiciorem esse oportere, in hoc quam in illo casu.

s) Cent. I. obs. 68.

r) BERGER in Ref. Laut. p. 503. SCHAUMBURG c. l. p. 305.

u) P. I. Tit. XXXIX. §. VII.

x) Quae probatio semiplena sit, late persecutus est STRYK in diss. de probatione semiplena.

§. XXI.

SPATIUM DELIBERANDI.

Prudenter admodum, & periurii euitandi causa sancit quoque Reformatio nostra: y) *Da auch die Parthey solcher aufferlegten Eydts halben, ein Bedenckzeit begeren vwürde: Sollen die Scheffen ihre dieselbig nicht allein mittheilen, sondern auch, da sie vernemmen, daß die Parthey sobald, leichtfertiglich, und sonder Bedacht, schvveren vvolte, dieselbig ermahnen, Bedenckzeit zu acht oder vierzehen Tagen zu nemmen, sich des Eydts halben vwohl und genugsam zu erinnern und zu bedencken, damit sie ihre Seel und Gewissen nicht beschvvaere noch in Gefahr setze.*

y) c. l. §. XI.

§. XXII.



§. XXII.

MORS LOCO IVRISIVRANDI SUPPLETORII.

Denique & mors vim iurisiurandi suppletorii habet, si iuraturus, qui ad praestationem paratum se dixit, intra spatium deliberandi moritur. Sanctio haec est: Trüge stch auch zu, daß Klaeger oder Beklagter, dem also der Eydt Gerichtlich vvere zuertheilt vworden, und er sich denselben zu leyften erböthen hett, innerhalb solcher Bedenckzeit mit Todt abgienge: So soll dasselbig sein erbieten darfür gehalten vwerden, als hett er den Eydt vvürcklich erstattet z).

z) Reformat. Francof. c. l. §. XII.



CAPVT QVARTVM

DE EO QVOD IVSTVM EST CIRCA
DELATIONEM IVRAMENTI PVR-
GATORII.

§. XXIII.

IVRAMENTVM PVRGATORIVM.

Si solus probaturus, vel solus reprobaturus (scil. eo in casu, si reprobatio non est subsidiaria §. XIX.) iudici minus quam femiplene fecit fidem, aut si femiple-

roba-
e cir-
illo

e. l. p.

TRYK

cauf-
ch die
denck-
selbig
vmen,
sonder
Be-
amen,
nnern
wissen

XXII





miplena quidem adest probatio, is vero, cui suppletorium imponendum esset, suspicione premeretur, tunc ei, contra quem dicta probatio, aut reprobatio militat, ad illam elidendam defertur a iudice purgatorium iusiurandum (Der Reinigungs Eydt); de quo sequentia extant in Reformatione nostra a): *Es moegen auch die Scheffen dem Beklagten, nach gestalt der Sachen, iuramentum purgationis, nicht die Beweisung darmit zu erfüllen, sondern sein Unschuld zu betheuren, und alles boesen Verdachts und Argvohns sich zu ledigen, aufflegen; quae a iure communi non abluunt.*

a) c. l. §. IX.

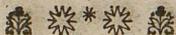
§. XXIV.

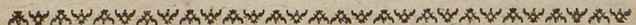
COMMVNIA CVM SVPPLETORIO.

Quae de spatio deliberandi & morte iuraturi, vim suppletorii habente, supra (§. XXI. & XXII.) dicta sunt, ea & ad purgatorium pertinere, ipsa dispositionis verba & series nos docent.



CAP.




 CAPVT QVINTVM
 DE IVRAMENTO DECISORIO VBI ET
 QVAEDAM DE SVPPLETORIO
 ITERVM OCCVRRVNT.

§. XXV.

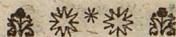
TEXTVS REFORMATIONIS FRANCOFVRTENSIS EX-
PLICANDVS REFERTVR.

Accedo nunc ad locum Reformationis nostrae vexatissimum, a nemine adhuc recte explicatum, scopolulum potius ad quem omnes alliferunt, nempe §. VIII. cit. tit. Sed maioris claritatis gratia necesse omnino est vt & §. antecedentem & sequentem simul repraesentemus.

§. VII. *Würden aber sie die Scheffen den Handel also befinden, daß der Klæger seine Klag, oder der Beklagt seine Defension und Gegenveehr, nicht vollkommlich, sondern semiplene, das ist, soviel als halber bevviesen hette, als durch einen untadelbaren beglaubten Zeugen, oder gar starcke Vermuhtungen, oder andere glaubvvürdige Anzeigen: So moegen sie demselben Theil Iuramentum suppletorium, den Eydt zu Erfül-
lung der Beveisung, zu ertheilen, und aufflegen. Iuramentum. suppletorium.*
Doch daß auch dieselbig Person sonst für auffrichtig und glaubvvürdig gehalten seye.

E

§. VIII.



§. VIII. So aber jeder Theil seines Fürbringens ansehnliche und starcke Anzeigungen, für sich, dieselben doch nicht vollkommlich bewiesen hetten, also daß beyderseits alles auff Vermuthungen stünde: So soll nach fleißiger Ervvegung der Sachen, und Personen Gelegenheit, dem Klaeger, oder aber dem Beklagten, vvelcher Theil die staercksten Vermuthungen für sich, und der Sachen (vermuthlich) am besten Wissenschaft hat, bey vvelchem auch sich der Warheit mehr zu ersehen, (vvelches alles zu Erkantnuß und Ermaessung der Scheffen stehen soll) obermeldt *Iuramentum suppletorium*, oder aber *Decisorium*, auffferlegen. Doch dasselbig in ganz zweiffelichen Sachen mehr dem Beklagten, (so ferr der sonst, wie obgemeldt, glaubhafftig) dann dem Klaeger.

*Iuramentum
Decisorium.*

IX. Es mögen auch die Scheffen dem Beklagten, nach gestalt der Sachen, *Iuramentum purgationis*, nicht die Beweisung darmit zu erfüllen, sondern sein Unschuld zu betheuren, und alles bösen Verdachts, und Argwohns sich zu ledigen, aufflegen.

*Iuramentum
Purgationis.*

Illustr. ORTHIVS noster in ea sententia est, quod §. VII. & VIII. de eadem plane re agat, atque iuramentum decisorium in §. VIII. obuium, ipsummet suppletorium sit, neque substantia, neque nomine ab hoc diuersum, sed vtrumque idem. Ego vero in ea haereo opinione, quod §. VII. & VIII. diuersas plane tractent visiones, & quod iuramen-



ramentum decisorium, cuius mentio in §. VIII fit, diuersum omnino sit a suppletorio iuramentum, in *iure communi* incognitum. Meminit huius loci notatu dignissimi HEINECCIUS *b)*, binisque tantum verbis notauit, dispositionem illam iuri romano plane aduersari, germanico vero vel maxime consentaneam esse.

b) in Elem. iur. germ. L. III. tit. VI. §. 259.

§. XXVI.

REFORMATIO NOSTRA IN CIT. §. VII. ET VIII.
DE DIVERSIS AGIT CASIBVS.

Ex ipsis verbis §. VII. *Daß der Klaeger seine Klag, oder der Beklagt seine Defension und Gegenuehr* --- manifestum est, ibi solam semiplenam probationem vel solam semiplenam reprobationem, non subsidiariam, supponi; in §. VIII. vero sermonem esse, vbi minus plena probatio & reprobatio collidit, verba §. VIII. *So aber jeder Theil seines Fürbringens* --- dubitare nos haud patiuntur.

§. XXVII.

GENERALIA DE CONCVRSV ET COLLISIONE
PROBATIONIS ET REPROBATIONIS.

Cum vero is casus, quo vtraque pars fidem iudici fecit, varie contingere possit, operae omnino pretium est, varias has visiones secernere. Aut



enim vna pars litigans probauit & altera reprobauit *directo contrarium* s. *contradictorie oppositum*: aut vna pars probauit & altera reprobauit intentioni alterius *consequenter tantum contrarium* (§. XIX.) e. g. reus exceptionem peremptoriam aut actor replicam. In *priori* casu *proprie sic dicta collisio probationum* adest; non vero in *posteriori*.

§. XXVIII.

QVID IURIS SI VNA PARS LITIGANS PROBAUIT
ET ALTERA REPROBAUIT CONSEQUENTER
TANTVM CONTRARIVM?

Sumamus *posteriorem* concursus casum, vbi vna pars probauit, & altera reprobauit *consequenter tantum contrarium*. Tunc vel vtriusque argumenta *plenam* operantur fidem, vel *minus plenam*. Si *plenam*, sententia fertur pro parte reprobante. E. g. Actor in actione mutui probauit mutui dationem, a reo negatam, plene, reus vero in reprobatione exceptionem solutionis reprobat plene. Si *minus plenam*, tunc probatio & reprobatio seorsim consideranda, & intuitu vtriusque vel *suppletorium* vel *purgatorium* decernendum est, nisi iuramentum intuitu *reprobationis* imponatur *suppletorium*, aut intuitu *probationis* *purgatorium*: Priori enim in casu probatio minus plena per consequentiam simul eliditur, vt plane negligenda sit; & posteriori casu per



per iuramentum intuitu *probationis* praestitum *purgatorium*, reprobatio subsidiaria fit superflua. Dabo exempla: Actor probavit mutui dationem semiplene, & reus solutionem minus quam semiplene. In hoc casu ratione *probationis* actor iurat *suppletorium*, & ratione *reprobationis* *purgatorium*. Aliud: Actor probavit mutui dationem minus quam semiplene, reus vero exceptionem solutionis reprobatum semiplene. In hoc casu reus solum iurat *suppletorium* ratione *reprobationis* suae. Aliud: Actor mutui dationem probavit minus quam semiplene, reus solutionis exceptionem itidem reprobatum minus quam semiplene. In hoc casu reus iurat *purgatorium* intuitu *probationis*. Haec omnia etiam in foro Francofurtano ita obtinere, res ipsa loquitur, quum Reformatio nostra in his casibus diuersum a iure communi nullibi statuerit.

§. XXIX.

CASVS COLLISIONIS PROBATIONVM PROPRIE
SIC DICTAE PROPONVNTVR.

Progredimur ad collisionem probationum proprie dictam (§. XXVII.) casus illius diuersos enucleaturi. Probatio & reprobatio directo contraria vel utraque est plena, vel vna plena altera minus plena, vel utraque minus plena, & in hoc casu vel aequalis vel inaequalis.

E 3

§. XXX.





§. XXX.

I. QUID SECUNDUM IUS COMMUNE IN HIS CASIBVS
IVRIS SIT? *a)* SI VTRAQVE PLENA.

Quum variorum horum casuum decisio nos ducat ad rectam & genuinam textus nostri interpretationem, age, illam instituiamus tam secundum ius commune, quam secundum Reformationem nostram. Primum locum dabimus iuri communi. Et fingamus utrinque probationem & reprobationem directo contrariam esse plenam; tunc vel vna altera fortior est aut ex argumentorum, aut causae qualitate fauoreque *c)*, vel aequalis vtraque est. Si prius, fortior vincit. Si posterius, reus obtinet, neque iuriurando necessario locus datur *d)*.

c) conf. BOEHMER in diff. de collisione probationum & de collisione praesumptionum, in Tom. IV. Exercit.

d) MENOCH in tr. de praesumpt. Lib. II. quaest. 72. n. 13. & Lib. II. quaest. 90. & in tr. de A. I. Q. Lib. II. quaest. 98. LAVTERBACH in coll. th. pract. Lib. XXII. tit. 3. §. 41. BOEHMER cit. loc. Cap. I. §. 16.

§. XXXI.

b) SI VNA PLENA ALTERA MINVS PLENA.

Si vna plena altera minus plena est, quod illa hanc vincat, ideoque secundum eum, qui plene praestitit, iudicandum sit, dubio vacat.

§. XXXII.



§. XXXII.

c) SI VTRAQVE MINVS PLENA, VEL AEQUALIS
VEL INAEQUALIS.

Si denique vtraque minus plena est, vel aequales sunt vel inaequales. Si prius rei causa potior habetur nec iureiurando necessario opus est e). Si posterius, fortior vincit & ad iuramentum suppletorium admittitur. Suppono tamen, quod ex vna parte adfint argumenta probationem saltem semiplenam efficientia. Quodsi enim vtraque non excederet limites probationis semiplena minoris, vna tamen aliquantulum superaret alteram, Praetor hanc minimam inaequalitatem, mea quidem ex sententia, haud curabit, secundum reum potius iudicaturus.

e) vid. DD. ad §. exciatus. Iure Germanico in tali collisione res, de qua contentio erat, inter actorem & reum aequaliter diuidebatur. Praeuio tamen vtriusque iuramento. Talis sententia, *Schmitter Urteil*, dicebatur. LVDEWIG in den gelehrten Anzeigen T. I. n. 198. PVFFENDORF T. III. obf. 215. §. 75.

§. XXXIII.

II. SECVNDVM REFORMATIONEM FRANCOVRTEN-
SEM a) SI VTRAQVE PLENA.

Ius patrium cum communi (§. XXX.) in eo casu, si vtraque probatio est plena, amice conspira-
re, dubitandum plane non est. Etenim in §. VIII.,
vbi

BVS

s du-
pre-
ius
ram.
nga-
dire-
ltera
uali-
rius,
eque

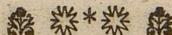
m &

n. 13.
b. II.
XXII,

d il-
plene

XII.





vbi de collifione probationum agitur, nominatim fupponitur, quod neutra pars litigans argumentis, plenam probationem efficientibus, inftituta fit, verbis: *Diefelben doch nicht vollkommlich bewiefen hetten.*

§. XXXIV.

b) SI VNA PLENA ALTERA MINVS PLENA.

Etiam in illo cafu, fi vna plena altera minus plena eft, ius patrium a communi (§. XXXI.) haud recedere, ex eadem ratione perfuafum mihi eft.

§. XXXV.

c) SI VTRAQVE MINVS PLENA VEL AEQVALIS
VEL INAEQVALIS.

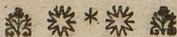
In eo vero cafu, fi vtraque minus plena, vel aequalis vel inaequalis eft, tunc fecundum Reformationem noftram vni parti litiganti ad perficiendam probationem vel reprobationem imponendum a iudice eft iusiurandum, nec simpliciter rei caufa potior eft f).

f) Fortaffis occafionem huic legiflationi dedit L. 31. D. de iureiur. vbi CAIVS refert: *Solent faepe iudices in dubiis caufis exacto iureiurando, fecundum eum iudicare, qui iurauerit.* add. l. 3. C. de reb. cred.

§. XXXVI.

HYPOTHESIS, SVB QVA IVSIVRANDVM DEFERRI
POTEST.

Hypothesis autem, fub qua in eiusmodi cafu
ius-



iusiurandum vni parti litiganti a iudice deferri potest, haec est ex Reformatione nostra: *So aber jeder Theil seines Fürbringens ansehenliche und starcke Anzeigen für sich, dieselben doch nicht vollkommen bewiesen hetten; also daß beiderseits alles auf Vermuthungen stünde.* Legislatores, *ansehenliche und starcke Anzeigen*, supponunt; igitur in casu leuissimarum praesumptionum, pro vtraque parte militantium, ex iure communi (§. XXXII.) res decidenda erit, ideoque reus tunc obtinet, nec iureiurando opus est. Ceterum admonendi sumus, in Germania omnem probationem minus plenam sub vocabulo *der Anzeigen* s. *Vermuthungen* comprehendi, adeo vt & femiplena probatio, vno teste classico suffulta, ad indicia & praesumptiones pertineat g).

g) C. C. C. art. 19, 22. 30.

§. XXXVII.

CVI IN ISTA HYPOTHESI IUSIVRANDVM DEFERENDVM SIT?

Cuinam parti litiganti s. actori, s. reo, sub hac hypothese iusiurandum a iudice deferendum sit arbitrio quidem prudentis iudicis in concreto casu pro causarum & personarum qualitate diiudicandum relinquit Reformatio nostra. Interim officium iudicis his instruitur regulis: a) vt deferatur iusiurandum illi, pro quo fortiora argumenta militant; b) illi, qui

F

qui





qui exactiorem causae notitiam habet, ideoque is, qui de veritate iurare potest, potior est eo, qui de credulitate tantum iurare valet; c) illi, qui fide dignior est; si omnia haec in vtraque parte litigante paria sunt, d) reo iusiurandum deferatur.

§. XXXVIII.

QVO NOMINE EXPRIMENDVM SIT HOC IVRAMENTVM? EST VEL SVPPLETORIVM VEL DECISORIVM NVNQVAM PVRGATORIVM.

Quale vero nomen imponendum est iuramento vni ex partibus litigantibus sub hac hypothesi a iudice delato? *Necessarium* illud esse per se patet. Verba ita fluunt in cit. §. VIII. *obermeldt iuramentum suppletorium, oder aber decisorium, auferlegen.* Quae, nisi me omnia fallunt, ita interpretanda sunt, vt iuramentum in hac probationum minus plenarum collisione a iudice vni parti deferendum, tunc *suppletorium* appelletur, si probationes semiplenae aut semiplena maiores collidunt, tunc vero, si probationes semiplena minores collidunt, iuramentum *decisorium* vocetur. Etenim in hoc posteriori casu iuramentum illud nomine *suppletorii* indigitare Legislatores nostri veriti sunt, ne sibi ipsis contradicant, quum in §. VII. *suppletorium* iuramentum non nisi in casu semiplenae saltem probationis deferri posse, disposuerant. Ceterum in hac collisione
purga-



purgatorium nunquam obtinet. Pro vtraque enim parte litigante probatio militat, cuius perficiendae gratia iuramentum adhibetur.

§. XXXIX.

SUPPLETORII IN HAC COLLISIONE A IUDICE DELATI DIFFERENTIA A SUPPLETORIO EXTRA COLLISIONEM IMPOSITO.

In collisione probationum semiplenarum suppletorium de veritate praefertur suppletorio de credulitate, ideoque potior in hac hypothesi est is, qui penitentiorem habet causae notitiam (§. XXXVII.). Sed extra casum collisionis is, pro quo militat probatio semiplena, admittendus est ad suppletorium, si vel maxime tantum de credulitate iurare possit, & aduersarius purgatorium veritatis praestare paratus sit.

§. XL.

IURAMENTI DECISORII NOMEN ET NATURA.

Iuramentum quod in collisione probationum eo in casu defertur a iudice, si pro neutra parte militat probatio *semiplena*, sed probationes semiplena minores collidunt, vocarunt Legislatores nostri *decisorium* (§. XXXVIII.). In superioribus (§. II. III.) adnotauimus varias iuramenti litis decisorii significationes, quibus Icti vtj solent. In significato enim proprio tria illa iuramenta, *voluntarium*, *iudiciale* & *necessarium*, vocantur *litis decisoria*. In significato





vero speciali hoc nomen tribuitur *iudiciali*. Igitur iuramento, de quo loquimur, nomen *decisorii* in significato *specialissimo* imponitur, eoque titulo a reliquis duobus necessariis iuramentis, suppletorio scilicet & purgatorio distinguitur. Ceterum hoc iuramentum *decisorium*, quamvis a suppletorio differat, vi tamen suppletorii gaudet, vt probatio minus plena iuramento *decisorio* perficiatur in hunc modum, vt secundum illum, qui hoc iuramentum praestat, iudicetur.

§. XLI.

INTERPRETATIO NOSTRA DEFENDITVR ET RESPONDETVR AD ARGVMENTA CONTRARIA.

Verum supra iam dixi *Celeberr. D. ORTHIVM*, cuius summa in ius patrium merita veneror, aliter locum hunc vexatissimum explicare: liceat igitur mihi, pace *venerandi Senis*, aduersus argumenta illius, ea qua decet modestia, mea opponere. Ita lego apud *ORTHIVM b)*: *Auch ist von der im §. 8. stehenden benennung „oder aber decisorium,“ zu bemercken, vwie damit eben der erfällungseid vornamlich angezeigt vverde, vveil er von solcher art ist, daß dadurch die hauptsache entschrieben, oder wie es tit. 41. §. 4. heisset, abgesehritten oder abgethan vviird und selbiger überhaupt eine allgemeine art von gerichtlichen eiden ist, darunter aber zwo gattungen begrieffen vverden, einmabl da ein teil dem andern, im mangel eines genngsamen beweises, diesen eid gerichtlich beimtschiebt, um dadurch, vwo er vom richter gebilliget vviird, die hauptsache zu entscheiden und abzutun, l. 12. C. de iur. iur. vvelcher eigentlich der gerichtliche eid, iuramentum litis decisorium, genennet vviird, siehe tit. 41. §. 4. und von vvelchem*

eben
auch
von
men
kenn
wob
n. l
selbig
gung
arten
licbe
"bre
"not
"um
"den
"che
"den
"eye
"lick
"juv
"mu
"rec
"ein
"den
"me
"son
"die
"den
"erj
"vv
"ra

ehem man im §. 13. f. besonders handelt. Hiernächst firet
 auch derjenige eid diesen namen, wvelchen der richter einer
 von den parteien aus not und um dadurch ibren unvolkom-
 menen beweis der sache zu bestaerken und ergaenzen, zuer-
 kennet, damit biedurch die hauptsache entschieden vverde,
 wvobin obgemeldeter erfüllungs eid eigentlich geboeret, l. 31.
 π. l. 3. C. d. t. LAVTERB. coll. dict. tit. §. 62. 72. und
 selbiger juramentum necessarium beiset, als auch der rein-
 gungs eid hierber zu ziehen; von wvelchen verschiedenen eides
 arten in alter ref. bl. 17. §. 3. f. bl. 18. §. 1. f. diese deut-
 liche erklärung stebet " §. 3. Wo aber der cleger etliche by-
 "brengeunge gerban hat und doch nit volkomehlich, so ist
 "not, nach ordnung der recht zum eyde zu kommen, dar-
 "umb folget hernach de juramento litis decisorio, vom eyde
 "der den Krieg abschnydet. §. 4. Wiewol im rechten mani-
 "cherley eydt erfunden vviird, so vil doch in gemeinen leuffen
 "der gericht geübt vviird, so ist zu wvissen, das dreyerley
 "eyde, so den Krieg endet, im rechten erfunden vviirt, nem-
 "lich voluntarium, judiciale & necessarium. §. 5. Das erst
 "jurament voluntarium ist, daß das usgeding oder uberko-
 "munge der parthbeyen, so im Krieg hangen, userbald des
 "rebtens gestatt vviirdet. §. 6. Juramentum judiciale ist, das
 "ein parthy der andern den eydt gestatt, im rechten vor
 "dem richter, und der richter daselbe bestetigt. §. 7. Jura-
 "mentum necessarium ist, das kein parthy der andern gestatt,
 "sonder der richter ein parthy zu schweren zwingt, und
 "dieser eydt necessarium ist dryffeltig. §. 8. Etlicher eydt, ist
 "dergestalt, vviirt nit in gebrech der bybrengeunge dieselb zu
 "erfollen, sunder dieselb bybrengeunge von neuem zu thun,
 "wvievwol keyn anzeigunge vorbyn ergangen sey, als ist ju-
 "ramentum pro re estimanda, und vviirt genant juramentum
 "in

in litem, alſt in arbitrariis actionibus. Das ander juramentum iſt genant purgationis, das geſtatt vvirrt, in gebrechniß der bybrenge, mit dieſelbe bybrenge zu erfüllen, ſunder ſein unſchuld zu entſchuldigen. §. 2. Das dritt juramentum neceſſarium vvirrt geſtatt in gebrechniß der bybrenge, und die bybrenge zu erfüllen, als vvam ein parthby mit ein gantz, ſunder ein halb bybrenge hat, vvelcher eydt zum zytten dem cleger, auch zum zytten dem antwurter geſtattet vvirrd, nach gelegenheit der hendel, darinn dann die richter zu ermeſſen haben, nach ordenunge der rechten, und der lerer vvem ſolcher eydt zu geſtatten ſey. vvelchem bl. 37. §. 6. darin von unſerm eide beſonders vorkommt, hinzu zuſügen iſt, alſo lautend "Wo aber der cleger ein halb bybrenge getan hat, darin ſtat hat juramentum deciforium, d. i. der eydt ſo den Krig abſchnydet, ſol ſolcher eid geſtattet vverden, vvie obgemelt. --- Sed primum peto a lectoribus vt oculis ſuis vtantur, & inſpiciant §. VII. VIII. & IX. Reformationis noſtræ ſupra (§. XXV.) relatos. Notent in margine cuiusque §. adſcripta nomina. In ipſo contextu §. VIII. duorum nominum mentio fit, & verbis quidem commatibus diſtinctis: obermeldt iuramentum ſuppletorium, oder aber deciforium, auſſerlegen. Prioris nomen in margine ideo non exprimitur iterum, quia relatio fit ad §. antecedentem VII., in quo de ſuppletorio iam actum erat. Sed cum iuramentum deciforium demum in §. VIII. locum occuparet, nomen illius in margine notatum fuit. Ceterum quod per verba: obermeldt iuramentum ſuppletorium, oder aber deciforium, duo iuramenta, a ſe diuerſa, innuantur, luculentiffime docent particulae, diſiunctiua & aduerſatiua, oder aber, vtpote quæ coniunctæ omnino inducunt diuerſitatem rerum, inter quas poſitæ ſunt. Nolo iam exſpatiari in

Lexico-

Lexico
RI, I
excut
fius c
que n
pliffi
comp
venit
§. VI
& ſe
ſpecti
ſe a
g) in

xatiff
nes
Anz
ſen
vel r
mub
chen
Bek
ſich
bat
ches
hen
vel
rect
fert



Lexicographorum campos, loculosque STRAVCHII, WEHNERI, RVDINGERI, SPEIDELII, BESOLDI, & DIETHERRI excutere, atque vim & efficaciam particularum *oder aber* verbosius exponere. Prouoco saltem ad sensum communem. Id denique non nego, iuramentum *suppletorium* in allegatis a *Viro Amplissimo* locis Reformationis nostrae sub nomine *litis decisorii* comprehendi, sicuti *purgationis* iuramentum eodem nomine venit. Sed inde colligi nequit, quod iuramentum *decisorium* in §. VIII. *ipsummet suppletorium* fit. Potius integer contextus & sensus communis nos cogunt, termino iuramenti *decisorii specialissimum* ibi tribuere significatum, atque, diuersum id esse a *suppletorio*, affirmare.

g) in den Anmerk. zur Frankf. Reform. letzte Fortsetz. p. 771.

§. XLII.

LOCVS PARAPHRASI ILLVSTRATVR.

Quae interpretatio nostra, vt eo clarior fiat, locum veracitissimum paraphrasi illustrabimus. *So aber jeder Theil seines Fürbringens* (directo contrarii) *ansehnliche und starcke Anzeigen für sich dieselbe doch nicht vollkommenlich bevoiefen betren* (ergo vel *semiplene*, vel plus quam *semiplene*, vel minus quam *semiplene*) *also daß beyderseits alles auf Vermuthungen stünde: so soll nach fleißiger Erwägung der Sachen und Personen Gelegenheit dem Klager oder aber dem Beklagten, wvelcher Theil die staerckste Vermuthungen für sich, und der Sachen vermuthlich am besten Wissenschaft hat, bey wvelchem auch sich der Wahrheit mehr zu erleben, wvelches alles zu Erkenntnuß und Ermaessung der Scheffen stehen soll, obermeldt iuramentum suppletorium* (in eo casu si vel *semiplena* vel *semiplena maior* probatio vel reprobatio directo contraria militat pro illo, cui a iudice iuramentum defectur) *oder aber decisorium*. (in eo casu si vtrinq; tantum pro-



probatio & reprobatio *semiplena minor* adest). *Doch dasselbig in ganz zweifelichen Sachen* (scil. si argumenta utriusque partis sunt aequalia, vterque fide dignus est, & vterque eandem notitiam habet, breuiter, si omnia vtrique sunt paria), *mehr dem Beklagten, (sofern der sonst, vrie obgemeldet, glaubhaftig) dann dem Klager.*

§. XLIII.

COMMVNIA IVRAMENTORVM NECESSARIORVM IN COLLISIONE PROBATIONVM A IVDICE DELATORVM CVM IVRAMENTIS NECESSARIIS EXTRA CASVM COLLISIONIS INIUNCTIS.

Ea quae in §. XI. & XII. Reformationis nostrae de spatio deliberandi & morte iuraturi, intra hoc tempus secuta, vim iuramenti habente disponuntur, communia sunt omnibus iuramentis necessariis, siue in collisione probationum, siue extra collisionem a iudice deferantur. Ergo repetenda sunt a nobis prolata in §. XXII.

F I N I S.



s

a

i-

fi

n-

m

est

li-

n-

ne

o,

ur

de

ur.





Gel'fen, Diss., 1773

VD 18

ULB Halle

005 356 709

3





Pra. 14. num. 8.
1773, 8a 12

DISSERTATIO INAUGURALIS IURIDICA
DE EO
QVOD IVSTVM EST
CIRCA

DELATIONEM IVRAMENTI
LITIS DECISORII TAM SECVNDVM IVS
COMMVNE QVAM SECVNDVM STATVT.

P 474

D
SE
R



TE
M ORDINIS
NA

LO KOCH
ILIIS INTIMIS
SSOR. IUR. PRIM.

ORIS
OBTINENDO
CLXXXIII.

ISQVISIONI

EGLER

ACAD. TYPOGR.

