









1711.

- 20<sup>a. b.</sup> Thomaeus, Christianus: De vera origine, natura, progressu,  
et interitu iudiciorum Nephelicosum. 25 Sept. 1711 & 1752
- 21<sup>a. b.</sup> Thomaeus, Christianus: De occasione, conceptione et intentione  
constitutoris criminatis Pontifical. 4 Sept. 1711, 1718, 1751 & 1759.
- 22<sup>a. b.</sup> Thomaeus, Christianus: De non recidendo contracta & con-  
lutionis ab metrum spectrom. 2 Sept. 1711 & 1732
- 22<sup>c.</sup> Thomaeus, Christianus: De non recidendo contracta conde-  
lionis ab metrum spectrom.
- 23<sup>a. b. c.</sup> Thomaeus, Christianus: De non pratico distinctionis  
hominum in ingenuos et libertinos. 3 Sept.
- 24<sup>a. b.</sup> Thomaeus, Christianus: De non pratico distinctionis  
hominum in Liberos et servos
- 25<sup>a. b.</sup> Thomaeus, Christianus: De origine processus inquisitorii  
2 Sept. 1724 & 1729.
- 25<sup>c.</sup> Thomaeus, Christianus: De origine processus inquisitorii  
1735.

*[Faint, illegible handwritten text, likely bleed-through from the reverse side of the page.]*





1.  
5.





1711 210  
6  
DISSERTATIO INAUGURALIS JURIDICA,  
DE

OCCASIONE  
CONCEPTIONE AC INTENTIONE  
CONSTITUTIONIS  
CRIMINALIS CAROLINÆ,

QUAM  
RECTORE MAGNIFICENTISSIMO,  
SERENISSIMO PRINCIPE AC DOMINO

DN. PHILIPPO WILHELMO,  
PRINCIPE BORUSSIÆ, MARCHIONE BRANDENBURGICO,  
ET DUCAT. MAGDEB. GUBERNATORE,  
&c. &c.

P R A E S I D E

DN. CHRISTIANO THOMASIO,  
SACRÆ REGIÆ MAJESTATIS BORUSSIÆ CONSILIARIO  
INTIMO UNIVERSITATIS FRIDERICIANÆ DIRECTORE AC PROFESSORE  
PRIMARIO, FACULTATIS JURIDICÆ ORDINARIO ET  
h. t. DECANO.

PRO LICENTIA

Summos in utroque jure honores obtinendi

IN ILLUSTRIS FRIDERICIANÆ

AVDITORIO MAIORI

Horis ante- & pomeridianis. d. 1. Junii MDCCXI.

Placido Eruditorum examini submitteit

JOHANNES REINHOLDVS Grube,

REGIOMONTE PRUSSVS.

Recusa, Halæ Magdeb. TYP. CHRIST. HENCKELII, ACAD. TYP. 1731.

OPPORTUNITATE  
CONCEPTIONE AC IN  
TATIONE CONSTITUTIONIS  
CIVITATIS CAROLINE  
RESTORATIONIS  
DE PILLIERS  
IN ALIQUOTIUS  
ERGO  
BY CHRISTIANO THOMASIO  
PRO  
JOHANNES



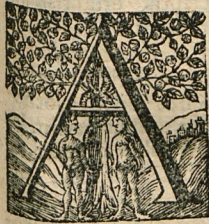


B. C. D.

DISSERTATIO INAUGURALIS  
DE

OCCASIONE, CONCEPTIONE  
ET INTENTIONE CONSTITUTIONIS  
CRIMINALIS CAROLINÆ.

§. I.



D intelligendas Leges easque exponendas aliis maxime conducit scire Legum occasiones ac intentiones Legislatorum, ut a quibus dependet ratio Legum, quæ potissimum fundamentum interpretationis est. (a)

*Utilitas occasionis legum & intentionis legislatorum in earum interpretatione.*

A 2

§. II.

(a) Nam non solum in interpretatione declarativa verba modo late modo stricte, modo proprie modo improprie exponenda sunt, prout ratio legis postulat; sed & in ex-

tensiva valet regula: ubi eadem est ratio, eadem etiam est Legis dispositio; in restrictiva: Cessante ratione, cessat legis dispositio. Ceterum uti occasio ferendarum legum impellit

## §. X.

*Ignorantia  
communis in  
tuitu legum  
Germanica-  
rum etiam  
noviarum.*

Dolendum vero, quod cum hodie studium antiquitatum Romanarum in tantum creverit, ut antiquissimarum etiam legum interpretationes amplissimæ inde desumi possint, (b) antiquitates tamen Germanicæ adhuc non ita sint excultæ, ut de legibus ipsis Germanicis, tantum abest, ut de earum occasione & ratione multa distincte sciamus, (c) ut ne quidem de historia no-

viorum

pellit Legislatores ad cogitandum de legibus, causa vero impulsiva norma esse solet intentionis, ita intentio & causa finalis legum non nisi speculatione differunt, aut tempore. Finis enim, uti est primum movens in intentione, ita est ultimum in executione. Olim quidem tempore Glossatorum multum valebat *l. non omnium ff. de legib.* quod non omnium possit dari ratio, item *l. 12. §. 1. qui & a quib. manum. lib. non fiant.* quod dura sit lex, ita tamen scripta, tanquam in magna veterum paupertate & carentia notitiæ historicæ de legum circumstantiis, occasionibus, causis. At hodie merito intempestivus illarum legum usus inter styla ignorantie referri solet.

(b) Testantur id Francisci Balduini, Fr. Hotomanni, Pauli Merulæ, Barnabæ Brissonii, Antonii Augustini laboribus, dum antiquitates, leges, ScTa, formulas Romanas variis scriptis eruditissimis exposuerunt, ut de Rosini, Demsteri aliorumq; collectionibus nil dicam. Pertinent etiam huc Cujacii & Jacobi Gothofredi opera, quibus partim leges sub Republica libera & Imperatoribus Ethnicis, partim Constitutiones Christianorum potissimum Imperatorum illustrarunt. Ex novioribus valde commendandus est Friderici Brummeri doctissimum scriptum de lege

(c) Etsi enim multum hic debeamus Lindenbrogio, Baluzio,

viorum legum a temporibus Maximiliani I. publicatarum gloriosi possimus. (d)

§. III.

Etsi vero hic glaciem fregerint Joh. Philippus Dattius, magna & stupenda industria colligens quæ ad illustrandum

A 3

stran-

*Commendati  
Joh. Philipp  
Dattii, & Jo-  
hannis Joa-  
chimi Mülle-  
ri conatus.*

luzio, Schiltero, aliisque paucis, multa tamen adhuc inquirenda restant.

(d) Huc pertinet elegans locus Joh. Philippi Dattii de Pace publica Imperii Lib. 5. c. 7. §. 5. seq. Ubi postquam præmississet: constitutionum Imperii & Reversuum interpretationem intelici successu suscipi, nisi illa interiori vel ex ipso statu temporum, vel consultationum Comitialium instructa sit præsidio, ac plura ad confirmationem thesicos præcedentis de usu causæ impulsivæ legum in interpretatione attulisset, subjungit: *Legas licet, & relegas Constitutiones Imperii de Pace publica, de Cameræ judicio, de communi denario, & negotiis aliis in conuentu Wormatiensi 1485. promulgatis, nondum habebis historiam totius negotii: nondum tibi constabit de consiliis, propofitis, artibus,*

*causis penitioribus, quæ illos actus veluti moderamine quoddam ac Spiritu permanente temperarunt, atque in habitum istum exteriorem composuerunt. Denique addit: his præsidis vel adminiculis destituti constitutionum Germaniarum interpretes obhaerescunt ubique & præpediuntur. Et inde est, quod ab illusterrimo Barone Boineburgio sollicitati Forstnerus, Conringius, & Bæclerus, viri doctissimi, ut legum Imperialium redderentur historia quadam constitutionum Imperii comprehenderent, tantum opus aggredi modeste recusarint. Quanquam non multa diligentem ac quarum rerum humanarum & præcipue rerum nostrarum indagatorem, se non destituitur ad id quibusdam requisitis mediis, fallere posse, in literis responsorii ipsi affirmant.*

(c) Ha-

strandam publicæ pacis, Regimenti, Caneræ Imperialis Vemicorum Westphaliæ judiciorum, sæderum Imperii ejusque statuum, Svevicæ præsertim confœderationis, collectarum & contributionum, Comitiorum Wormatiensium anni 1495. statusque publici seculi XII. XIII. XIV. & XV. historiam pertinent, (e) optandum tamen esset, ut ubi hic desit, continuationem quis ex Archivis & documentis publicis ibi latentibus fuscipiat, cujus rei specimen nuper dedit laudabili & valde commendando instituto Johannes Joachimus Mullerus, archivarius Vinariensis, recensens, quæ sub imperio Maximiliani Imperatoris ab anno 1500. ad annum 1508. gesta sunt (f).

## §. IV.

*Difficultas  
instituti præ  
sentis.*

Quod enim in specie Constitutionem criminalem Caroli V. attinet, habemus quidem plures commentatores,

(e) Habes his collectanea de his rebus, quæ frustra in aliorum commentariis quæras, illustrata documentis hæcenus incognitis & latentibus. Interim multa secundas curas hic desiderant, quas Autor eruditissimus ob distractionem negotiorum publicorum, quibus adstrictus vixit, ipse fuscipere non potuit, inprimis cum materiæ, de quibus agit, multis difficultatibus sint involutæ, ut patebit ex iis, quæ

infra de judiciis Westphalicis exempli loco observabimus. (f) Scilicet instituit historiam dare Comitiorum a Friderici III. temporibus usque ad tempora Rudolphi II. quia quæ postea gesta sunt in Imperio, collecta sunt in actis Lundorpiensis. Et specimen illud in thesi memoratum maxime salivam movit eruditus, ut optandum sit, ut opus insigne a doctissimo autore promissum quam proxime adspiciat lucem.

(g) Geor-

tores, (g) sed jam ab aliis observatum est, multa in iis defiderari (h) quos tamen facile excusamus ob deficientem, ut diximus, historiæ lucem. Et pauca quæ de occasione ac intentione hujus Constitutionis annotavit decas Academiæ Juliæ B. Werlhofius: (i) magis curiosis sitim excitant, quam ut eandem restinguant. Ergo veniam petimus, si rei obscuræ & in tenebris constitutæ facem accen-

(g) Georgius Remus, Bernhardus Zierizius, Matthias Stephani, Justinus Gohlerus, Caspar Manzius, Ludovicus Gilhaufen, Nicolaus Vigelius, Antonius Bullæus, Daniel Clafenius &c.

(h) Remus, Stephani & plerique alii nihil aliud præstiterunt, quam ut verba Germanica Constitutionum criminalium in linguam latinam transponerent & interdum nonnullas leges ex iure Romano adderent, quæ convenientiam cum iure Carolino habere videbantur. Sed hæc leges ut plurimum fere concernunt solum principia quædam generatim ex iure Naturæ deprompta, de quibus nemo dubitavit unquam, licet nec in iure Romano, nec in Carolino reperita fuissent. Vid. Excellent. Dn. Profess.

Ludovici in præfat. ad notas in Constit. Crimin.

(i) Edidit JCtus hic celeberrimus anno 1705. dissertationem de Jure Germanis patrio in universum, ubi §. 5. lit. l. pag. 26. de constitutione Carolina quædam notabilia collegit & in fine de causâ, confessione, promulgatione & restrictione constitutionis Carolinæ lectorem ad Clafenium remisit, qui videlicet pluribus de iis agat. Sed mallet, ut ipse Werlhofius de his capitibus, pro ea qua prædictus fuit rara & singulari in his materiis scientia quid differuisset. Nam apud Clafenium quidem nihil invenies, nisi resolutionem Logicam aut Metaphysicam, eamque valde jejunam proœmii constitutionis Carolinæ, & talia, quæ vel tyro ex sola per-

condamum non ubique coruscans lumen spargentem, cum in eiusmodi rebus etiam voluisse lat esse debeat. (k)

## §. V.

*Occasio Criminalis Constituitur. Criminalis dicitur fuisse correctio abusu iudiciorum criminalium, maxime der Frey-Stuile.*

Prima constitutionis criminalis mentio fit in Recessu Imperii Wormatiensi Ann. 1521. Ubi occasio condendæ hujus Constitutionis dicitur fuisse correctio abusu in iudiciis criminalibus, tum maxime der Frey-Stuile. (l) Ut vero de hac assertione eo melius judicari possit, sistendus est paucis status iudiciorum criminalium, qualis illis temporibus fuit.

## §. VI.

perfectione istius Proæmii facillimo negotio sibi concipere potuisset.

(k) Nullum est dubium, quin multa eorum quæ hic differemus maiorem lucem acceptura essent, si Theatrum illud Comitiale Müllerianum lucem adspexisset. Haud dubie enim documenta quædam in archivis extrahunt rationes indicantia, cur constitutio illa Carolina per tot annos in partu constituta tam sero in lucem fuerit edita. Et vitio nobis tum nemo vertet, si forte non ubique conjectura nostræ rem acu tetigerint.

(l) Verba Recessus Imperii Wormatiensis. §. 16. sunt sequentia: Und nachdem bisher

große Unordnung an den Frey-Stuelen, auch an den Weintischen Gerichten, geübt und gebraucht, dadurch die Unterthanen des Reichs in viel Weg beschwert und belästiget, auch etwan viel unschuldiglich gepöbeln, und vom Leben zum Tode gericht werden: solchem hinfür zu fürkommen, sollen und wollen wir an unsern Stuel zu Norweil, auch sonst bey andern Obrigkeitten oder Frey-Stuel, verfügen, daß deshalb gebührlich Einsehen beschehe, damit Ordnung gehalten und die Gerichte derselbigen Frey-Stuel wider alt Herkommen nicht mißbraucht werden. Darzu so befehlen wir hienit unsern Stadthalter und Rathen, daß sie die Weintische Gerichte,



## §. VI.

Hic vero opus est, ut res paulo altius deducatur, non quidem a temporibus Carolingorum, de quibus pauca constant, (m) sed a temporibus collectionis Juris Saxonici. (n) Scilicet videndum initio, qualis fuerit status generalis judiciorum criminalium apud Germanos. Sed paucis, cum & hic res sit obscura (o) & communiter neglecta (p) ac in

*Status processus criminalis in Germania Seculo XIII.*

B

Jure

vichts-Ordnung wie die hie mit Rath der Ständen in eine Form und weitem Begriff gestellt, für die Hand nehmen, weiter nach Nothdurfft ermesßen und erwegen, und fürter an Unser statt, dem Rechte und Billigkeit gemäß, im Heil. Reich aufrichten, und sich der zu halten allenthalben im Reich verschaffen und verfügen.

(m) Vid. Lehmann. in Chron. Spirens. Lib. 2. cap. 28. & 30.

(n) Nam quæ in Jure Saxónico continentur, non sunt peculiariora Saxonibus, nisi in paucissimis capitibus discrete indicatis, sed continet Speculum Saxonicum communia jura Germaniæ tempore collectionis in seculo videlicet decimo tertio vísitata. Et

tantum a Collectore qui Saxo erat, & quod in Saxoniam tanquam parte notabiliore Imperii Germanici etiam observarentur ista jura, Speculum illud Saxonici nomen accepit.

(o) Quia vel saltem brevis & generalis relatio est morum circa processum criminalem receptorum, vel termini occurrunt, quorum significatio dubia est aut ignota.

(p) Dattius alias diligentissimus antiquitatum Germanicarum indagator, in concipienda natura processus criminalis antiqui apud Germanos, variis modis impegit *L. 1. c. 1. n. 67. seq.* ut mox videbimus; quod factum haud fuisset, si non pro more communi collectionem juris Saxoniam per contemptum inspicere neglectisset.

Jure Saxonico pro more sparium (q) propo-  
fita.

## § VII.

xisset. Etsi enim, ut modo no-  
tavimus, non omnia ibi plana  
sint, nusquam tamen planiora  
& magis perspicua de processu  
criminali invenies, quam in  
Speculo Saxonico. Et sine hu-  
jus Speculi luce vix intelligi  
poterunt diplomata illorum  
temporum de processu crimi-  
nali agentia, quamvis & illa in-  
terdum textus Speculi Saxo-  
nici rursus illustrent. Magis  
mirandum, quod Gryphian-  
der, magnus alias Juris Saxo-  
nici commendator *in tractatu  
de Weichbildis Saxonis c. 58.*  
cui titulus est: *de processu cri-  
minali antiquo Saxonum*, tam  
jejune tractaverit hoc thema,  
ita ut nihil minus in dicto ca-  
pite appareat quam processus  
ille criminalis.

(q) Inter nævos Juris Saxo-  
nici & ille est, quod nullus in  
eo appareat ordo materiarum,  
sed modo de hoc capite juris,  
modo de alio promiscue aga-  
tur. Emendare voluit, hunc  
defectum, quisquis ille sit au-  
tor Pontis Judiciarii des Nicht-

steigs über Landrecht und Lehne  
recht, subjuncti Editioni Ar-  
gentoratensi anni 1516. & pari-  
ter in idiomate Saxonico con-  
scripti. Attribuitur quidem  
ille imperatori Friderico Bar-  
barossæ, quasi hic Mediolani  
anno 1178. eum publicaverit,  
sed id merito ad fabulas con-  
fvetas illorum temporum re-  
ferendum est, cum illo tem-  
pore ipsum jus provinciale Sa-  
xonicum nondum fuerit col-  
lectum. Interim intentio auto-  
ris fuit, ut traderet formulas &  
modum procedendi illis tem-  
poribus usitatum, tam intuitu  
causarum civilium, quam cri-  
minalium, item feudaliū, &  
in margine semper articulos  
& capita ex Jure Provinciali &  
Feudali Saxonico allegavit, ad-  
eoque ad justiorem ordinem  
redegit, ut ita si non commen-  
tarii, saltem introductionis  
loco possit esse illud scriptum  
ad eo melius intelligendum  
jus provinciale Saxonicum.  
Ac adeo optandum esset, ut  
Zobelius istum Pontem simul  
cum

## §. VII.

Scilicet (r) adhuc illo Seculo ignorabant Germani vel certe nondum receperant processum inquisitorium, sed solum processus accusatorius erat in usu. (s) Distinguebatur vero potissimum casus duplex: (ff) vel enim delinquens in iplo crimine deprehensus accusabatur (t) statim, vel demum die sublequente (u) aut alio

*In usu saltem erat processus accusatorius, cuius casus summam distinguuntur.*

B 2

post-

cum ipso Speculo Saxonico, in idioma Germanicum translulisset, vel ut Gryphiander, vel potius Conringius majori iudicio præ Gryphiandro polens aliquid memoratu dignum de hoc auctore vel scripto prodidissent. Circa finem seculi decimi sexti, scilicet anno 1600. prodit opus posthumum D. Melchioris Klingii sub titulo: das ganze Sächsische Land-Recht mit Text und Gloss in eine richtige Ordnung gebracht, ubi in parte quarta articulos juris Saxonici de Delictorum poenis & processu criminali tolerabili ordine recenset. Sed tamen non ita distincte ut autor des Nichtsteigs formulas & modum agendi proponit.

(r) Saltem ea hic recensimus, quæ usum præstabant,

ad eo melius intelligendam mentem Imperatoris Caroli V. dum notat abusus processus consueti criminalis. Ergo non expectandum est, ut totum processum criminalem hic describanus.

(s) Quod patet ex toto iure provinciali Saxonico, & infra dicendis.

(ff) Confer Nichtsteig cap. 30. Der Klegere Klage velt vierley wys. Tho deme ersten klagen Sy eine handhaffte Daet, oder einen, de gefangen is in der Daet. Tho dem andern klagen Sy overnechtige Klage. Tho dem drüdden klagen Sy over einen de ungefangen dar tho der Antwerde is. Tho dem vierden klagen Sy over den, de vorflüchtig is. 2c.

(t) In handhaffter That Lib. 2. artic. 37. Die handhaffte That

postea tempore actio instituebatur. Utroque casu distinguebatur, an reus esse praesens, an vero aufugisset.

## §. II. X.

*Si reus in facinore deprehensus non aufugisset, quid iuris.*

Si reus in facinore deprehensus non aufugeret, tunc cum clamore (w) ducebatur ad iudicem (x) seu locum

That ist das, so man einen Mann begreift in der That, oder in der Flucht der That, oder das er Dieberey oder Raub in seinen Gewehren hat, da er selbst den Schlüssel zutrüge an seiner Seiten. Es wäre dann ein solch Ding, das ihm ein ander wohl in sein Gewehr zu einem Fenster eingestossen haben möchte. Dann so möchte man Ihn keiner handhafften That da an gezeugen.

(u) Dicitur unhandhaffte oder übernächttige That Lib. 2. part. 36. Wer aber den andern Tag sein Dieberey oder Raub bey einem Mann findet, der das offenbar gekaufft hat, und es unverbholen gehalten, und des gezeugen hat, den mag man keiner handhafften That daran beschuldigen, ob man wohl findet die Dieberey unter Ihm, Er habe dann vorher sein Recht verlohren, und sey antüchtig.

(w) Lib. 2. art. 64. Wenn Frauen oder Mägde Notzöge

klagen vor Gerichte, sie sollen das Klagen mit Geruffte durch der handhafften That und durch der Noth willen, die sie da beweisen sollen. Wenn man auch um Raub oder Dieberey gefangen für Gericht führet, über dem soll man auch klagen mit Gerufft, durch der handhafften That willen, die man mit den Leuten volbringen soll, ob sie sonst nicht scheinbar ist. Die da auch einen Todten vor Gericht bringen und klagen da ein Ungericht, das an ihm gethan ist, die sollen mit Geruffte klagen, durch der handhafften That willen, die da offenbar ist. Der auch beraubt ist, und weiß wohl wo sein Raub hinkommen ist, will er, daß ihm der Richter nachfolge, er muß ihn mit Geruffte darzu heissen, und muß klagen mit Geruffte durch der handhafften That willen, die er da beweisen soll. Wo keine handhaffte That ist, da muß man

cum iudicii & statim convocatis assessoribus causa cognoscebatur. Fatente Reo non opus habebat probatione actor: Negante vero debebat facinus negatum probare jurato cum sex aliis juratoribus. Et tum absque mora sententia capitalis a iudice & Scabinis dictabatur ac executioni statim dabatur (z) per Scabinos ipsos. (a)

B 3

§. IX.

man ohne Brustt flagen, ob man es ohne Schaden bleiben will.

(x) Lib. 1. art. 66. Wenn man in handhaffter That fahet, als er gefangen wird, soll man ihn nicht zu Bürgen geben, sondern, man soll ihn für Gericht bringen, und selb stehend soll ihn der Kläger der That überzeugen. Also thut man dem geächten Mann, ob man das gezeugen mag, daß er geächter worden sey. Doch soll man niemand verurtheilen seinen Leib mit der Nekt noch mit der Ober-Nekt, da er nicht zugeladen oder mit Nahmen eingekündiget ist. Eligebarur vero ad eiusmodi iudicia super delinquentibus in facinore deprehensis peculiaris iudex, Gograsius dictus, de quo vide Lib. 1. art. 55. 56. 57. 58. 59. adde Lib. 2. art. 13. ad initio.

(y) d. art. 66. Adde art. 70. eod. lib. 1. & lib. 3. art. 38.

(z) L. 1. art. 55. verbis: Und die sollen die That eündrichten, ubi addit Zobelius *lit. d. Nota in quantum hoc statutum vult, quod flagrans delictum debeat illico puniri, vidi sic observatum, quod uterque tam occisus quam homicida eodem sepulcro sum tumulati.* art. 57. verbis: Das ist geredet von den Gograsen, den man wehlet zu einem Ungerichte allein in handhaffter That, desselbigen Tages zu richten.

(a) Ea de re quidem non possum afferre verba expressa Speculi Saxonici, sed tamen ex infra dicendis apparebit, eundem morem adhuc subsequentiibus seculis in usu fuisse. Referrī quidem huc possunt ex Speculo Saxonico textus, qui

*Pœnarum genera summa.*

## §. IX.

Pœnæ criminales in genere erant duplices, quædam majores zu Hals und Hand, quædam minores zu Haut und Haar. (b) Priores vel vitam adimebant (c) vel manum; (d) posterior est ipsa pœna fustigationis, (e) quæ

qui agant von Fronboten, scilicet. lib. 1. art. 2. 8. lib. 3. art. 45. 56. & 61 Sed de hoc ulterius inquirendum, quis & qualis fuerit. Neque enim confundendus est mit dem Büttel, cuius etiam mentio fit in d. art. 61. Denn der Büttel soll zum wenigsten haben eine halbe Huffle eigenes; d. art. 61. Aber der Fronbote zum wenigsten drey Huffen. d. art. 45. lib. 3. Conf. dicta a Dn. Præs. in *Dissert. de jurisdiction. differ. sec. mores German.* §. 81.

(b) Priores pertinebant ad Magistratum majorem & ordinarium. Dn. Præs. d. *Dissert.* §. 71. & 75.

(c) Dicebatur in genere, es gehet Jhn an den Hals ut Lib. 2. art. 26. Gibt der Münker einen falschen Pfening aus, daß er damit kauffen will, es gehet Jhn an den Hals. Pœnæ capitales erant sequentes: 1. suspendium Lib. 2. art. 13. Den

Dieb soll man hengen. 2. Pœna rotæ. Ibid. Alle Mörder, und die den Pflug berauben, oder Mühlen, oder Kirchen, oder Kirchhof, und Verräther, und Mordbrenner zc. die soll man alle Nadebrechen. 3. Decollatio Ibid. Die einen Mann schlagen und fahen, odr berauben, oder brennen sonder Mordbrand, oder Weib oder Mägde Nothzögen, und dem Feinde berichten, und in Ehebrecherey begriffen werden den soll man allen die Häupter abschlagen. 4. Vivicomburium, welcher Christen-Mann oder Weib ungläubig ist, oder mit Zauberey umghehet, oder mit Vergiffeniß, und der überwunden wird. (Ergo tum etiam in his delictis processus ordinarius locum habebat, non inquisitorius) die soll man auf einer Hörden brennen.

(d) L. 2. art. 16. Wer den andern lemet oder wundet, wird er des überwunden, man schlägt ihm

(e) quæ tamen facile pecunia redimebatur, (f) sed ita ut redimens maneret infamis (g) rechtlos. (h) Huc tamen cum pertinet multa pecuniaria, quæ judici, vel actori daba-

ihn die Hand ab. Welch Unge-  
richt man aber auf den Mann  
mit Kampff beredet, das gehet  
ihm an den Leib. Item L. 2. art.  
26. Wer sein Recht verwircket  
hat mit Dieberey oder mit Trau-  
be, findet man unter ihm vierde-  
halb falsche Pfennige, es gehet  
ihm an die Hand, er möge ihr  
dann seinen geweren haben.  
Wer an seinem Rechten voll-  
kommen ist, findet man bey ihm  
einen Schilling falscher Pfen-  
ning, die Pfennig hat er verloh-  
ren, und nicht mehr. Hat er ihr  
aber mehr, es gehet ihm an die  
Hand, Er möge ihr dann seinen  
Geweren haben.

(e) Rechte glossa Saxonica  
ad lib. 2. art. 13. Zu Haut und zu  
Haare, das ist, daß man einen  
zur Straffen schlägt, sed quæ  
sequuntur, valde inepta sunt,  
und windet ihm das Haar mit  
Kloben aus dem Haupte, auch  
sagen etliche Leute: da das Recht  
gegeben war, da trugen die  
Sachsen lange Haar, so beschur  
man diesen, daß man ihn kenne

und sich für ihn hütete. Potius  
ideo criminum fit mentio, quod  
Germani & Saxones illorum  
temporum tanquam homines  
robusti valde ac laboriosi et-  
iam in dorso hirsuti essent, un-  
de ni fallor alibi in formulis  
sententiarum, so soll man ihm  
Haut und Haar abschlagen.

(f) (g) Utrumque proba-  
tur per dictum art. 13. lib. 2.  
Geschiehet in einem Dorffe des  
Tages eine Diebheit die minder  
denn drey Schilling werth ist,  
die mag der Bauermeister wohl  
richten desselben Tages zu Haut  
und Haar, oder mit dreyen  
Schillingen zu lösen geben. Es  
bleibet aber jener chrtlos und  
rechtlos.

(h) Textus modo allega-  
tus probat simul, rechtlose Leute  
in Jure Saxonico & infames  
esse Synonyma. Quenam au-  
tem jura peculiaria circa infam-  
es fuerint recepta, non so-  
lum patet ex loco modo lit. d.  
descripto, sed & ex L. 1. art. 37.  
38. 39. 40. 48. 50. &c.

(i) Vid

dabatur, quarum illa *Wette*, hæc *Busse* dicebatur. Sed hæc pœnæ magis erant civiles quam criminales. (i)

## §. X.

*Processus contra reum deprehensum aufugientem.*

Quod si delinquens in delicto deprehensus tentaret aufugere, & accusator cum clamore eum persequeretur, quilibet concivium tenebatur reum fugientem persequi, & si in alium locum se contulisset, tenebantur cives illius loci reum sub pœna banni reddere persequentibus, ut judicari possit modo prædicto. (k) Quod si vero aufugisset, ut nesciretur quorsum se contulisset, tum statim in bannum declarabatur. (l)

## §. XI.

*Processus contra reum in facto non deprehensum.*

Quod si delinquens in facto non deprehenderetur, ita ut cum clamore accusari potuerit, tum si deprehenderetur postea in judicio, deficientibus accusatori testibus, poterat accusari ad duellum, (m) si absens esset, & citatus non compareret, in bannum declarabatur. (n)

## §. XII.

(i) Vid. Dn. Præsid. dicta dissert. de jurisdic. different. sec. mor. German. §. 80. Confer tamen Lib. 2. art. 16. in Jur. provinc. Sax.

(k) Vide late hæc narrationem art. 71. & 72. lib. 2.

(l) Lib. 1. art. 70. Wer umb Ungericht vor Gericht beflaget wird mit Geruffte, da er nicht gegenwärtig ist, und ehe es übernächtig wird, mag der Kläger das Ungericht bezeugen selb siehend, man richtet jenen der es gethan hat all zu hand. Ist aber

der Richter ausser seinen Gerichte als dies geschicht, so klage man es den Frohnboten an des Richters statt. Hat er dieser Klage Gezeugen des ersten Tags, als der Richter wieder in sein Gerichte kömmt, man richtet jenen als ob die That desselben Tages geschehen wäre.

(m) Latus ille modus accusandi & duellum peragendi describitur L. 1. art. 36. Distinguetur tamen & hic, an reus ante infamis esset an minus. Vid. L. 1. art. 48. in fine & 50. in fine.

(n) L. 1.



§. XII.

Banni species duplex erat, inferius & superius, die <sup>Banni species</sup>  
 Unter- und Ober-Nacht. Prius etiam particulare erat, <sup>& effectus.</sup>  
 & valebat saltem in territorio jus dicentis, posterius in  
 toto Imperio. (o) In bannum superius declaratus po-  
 terat impune occidi a quolibet. (p) In inferius, saltem  
 capi poterat & ad judicem duci, ut poena capitalis delicto,  
 de quo antea accusatus erat, debita ipsi a judice impone-  
 retur. (q) Ex utroque tamen banno se eximere poterat  
 certis modis in jure Provinciali declaratis. (r)

§. XIII.

Accusati de crimine non deprehensi in facto, non <sup>Purgationes</sup>  
 poterant convinci per testes, sed semper se liberare pote- <sup>accusatorum.</sup>  
 rant juramento purgatorio, (s) nisi essent infames. Hi  
 enim accusati non admittebantur ad juramentum pur-  
 gato-

C gator-

(n) L. I. art. 67. Wenn man vor Gericht beklagt, ist er da-  
 gegenwärtig, man soll ihn  
 tage, dinge bis zu dem nechsten  
 Dinge. Wenn man aber klagt  
 um Gericht, daß nicht an den  
 Hals gehet, über den der nicht  
 gegenwärtig ist, den soll man  
 tage dinge dreymal, ja über  
 14. Nacht. Klagt man aber  
 über einen Schöppenbahr freyen  
 Mann aufferhalb seiner Ding-  
 statt, daß an seinen Leib gehet,  
 den soll man tage dinge drey-  
 mal, immer über 6. Wochen zc.  
 Wer nicht vorkommt zu dem  
 dritten Dinge in peinlicher Kla-  
 ge, den echtigt man. Umb an-  
 ders keine Klage soll man den  
 Mann echtigen, ohne umb die,  
 die an den Leib oder an die Hand  
 gehet.  
 (o) Lib. 1. art. 38, 58, 66, 71.  
 Lib. 3 art. 34.  
 (p) Zobel in Addit. ad L. 3.  
 art. 34. & loca ibi citata. Item  
 Lib. 3 art. 63.  
 (q) Lib. 1. art. 66.  
 (r) Lib. 2. art. 4. Lib. 3. art.  
 17. 18. 34.  
 (s) Lib. 1. art. 18. Weich-  
 bild. art. 38. & 70, Lehn-Recht  
 cap. 19.  
 (t) Lib.

gatorium, sed habebant electionem purgandi se per fer-  
rum candens, aut aquam fervidam, aut duellum. (t)

## §. XIV.

*Pœna accu-  
santium &  
non proban-  
tium.*

Si accusator accusationem suam dereliqueret, mul-  
ctam & judici & accusato solvere debebat. (u) Quod si  
vero in probatione deficeret, & accusatus juramento se  
purgaret, impunis erat, nisi ad duellum provocasset ac-  
cusatum, tum enim mulctam solvere debebat accusato-  
victori. (w) Si autem super fracta pace alterum accu-  
sasset, nec probare potuisset hoc crimen, pœnam fractæ  
pacis ipse patiebatur. (x) Et fractores pacis in genere  
impune poterant occidi in facto deprehensi aut in fur-  
ga. (y)

## §. XV.

*Errores do-  
ctorum circa  
explicatio-  
nem besiebnen, item  
benusst.*

Ex dictis haftenus facile patent errores Jctorum,  
qui vocem antiquam besiebnen, quod per superius (z)  
dicta, nihil aliud est, quam reum convincere jurato cum  
sex conjuratoribus, explicarunt vel de tortura, (a) vel  
de repetitione confessionis in tortura coram septem testi-

(t) Lib. 1. art. 39. Die ihr  
Recht mit Dieberey oder mit  
Raub verlohren haben, ob man  
sie Dieberey oder Raubes an-  
derweit beschuldiget, sie mögen  
mit ihrem Eyde nicht unschul-  
dig werden, sondern sie sollen  
haben dreyerley Wahl: Das  
heisse Eisen zu tragen für ihre Un-  
schuld, oder aber in einen wallen-  
den Kessel zu greiffen bis an den  
Ellenbogen: oder mit kämpffen  
sich zu erwehren.

(u) Lib. 2. art. 8.

(w) Lib. 1. art. 62. 63. versic.  
Sicht er aber zum Siege. Lib. 2.  
art. 8.

(x) Lib. 1. art. 50. 69.

(y) Lib. 2. art. 69.

(z) Supra §. IIX. lit. y. Wel-  
nerus voce besiebnen.

(a) Ut Petrus Frider. Min-  
danus citatus Wehnero dicto  
loco.

(b) Ut

testibus facta. (b) Et novissime gravius erravit Dattius, (c) dum duos olim modos probandi receptos fuisse docet, das benufften, (d) und besiehn, in obscuro tamen esse in quo constiterit modus probandi der benufft, nec eum modum exponere ausum esse autorem Acto- rum Lindaviensium. (e)

§. XVI.

Non patitur propositum, ut rationes veterum Germanorum ratione processus criminalis hactenus recen- <sup>Rationes pro-  
cessus antiqui,  
sed obiter.</sup> sistenti exponamus, (f) neque animus etiam est, ejus circumstantias omnes velle defendere; (g) Interim nullum est dubium, quin multa saltem pro ejus exculatione possint afferri, si opus esset. [h]

§. XVII.

Interim id certum est, non solum totum Specu- <sup>Impugnatur  
Speculum Sa-  
xonicum a  
Pontificibus  
et Clero Pon-  
tificio.</sup> lum

C 2

(b) Ut Kellerus ibidem. distincte pag. 652. n. 4. men-  
Conf. Besoldum eadem voce. tem suam ad eum modum, ut  
(c) Dattius de pace publ. in litera præcedente fecimus,  
Lib. i. c. i. n. 67. seq. explicet.

(d) Nam benufften nihil (f) Multa nobis videntur  
aliud est, quam cum clamore absurda, quia cum moribus  
accusare reum in facinore de nostris non conveniunt, quæ  
prehensum. Vide supra d. tamen ita nobis non vide-  
§. IX. lit. w. Ergo non erat rentur, si cognitæ essent ra-  
modus probandi, sed solen- tiones, cur introducta fue-  
nitas in accusationibus ejus- rint.

(g) Sunt enim haud dubie  
modi facinorum adhibenda. inter illas aliquot, quæ multis  
Conf. Wehner. voce Acht. abusibus fuerunt obnoxia, ut  
Gericht. Besold. voce Zeter. non defendi possint.

(h) Scilicet barbaries & su-  
persti-

(e) Cum tamen hic satis

lum Saxonicum, sed mores processus criminalis ibi expositos displicuisse Pontifici & clero Pontificio; adeoque Gregorius Papa (i) Bulla eum in finem edita Speculum Saxonicum, damnavit; (k) & postea Concilium Basileense (l) articulos quosdam reprobavit. Improbavit etiam

perfitio illorum temporum, item nimium fortitudinis bellicæ studium. Imo si comparare velimus naves illius processus cum naves processus inquisitorii, forte absque multo labore doceri posset, naves illos minores fuisse naves cum processu inquisitorio introductis. Sed disputationes comparativæ magis oratoribus sunt relinquendæ.

(i) Gregorium IX. intelligit Gryphiander *de Weichbildis Saxonis cap. 47. n. 6.* qui anno 1265. sedi Romanæ præesse cœpit, adeoque si is autor esset, paulo post speculum ab Epkone editum illud fulmen Papale fuisset emissum. Nam ipsum speculum sub Otone IV. ab Autore fuisse inceptum, sub Friderico vero II. anno. 1213. confectum & ab Imperatore confirmatum voluit Gryphiander. c. 49. n. 14. Autor Actor. Lindaviens. pag. 850. Conringius vero *de orig.*

*jur. German. cap. 30.* intra primos quinquaginta annos Seculi XII. Speculum fuisse conditum conjicit; idem Gryphiander d. c. 47. Diploma Gregorii IX. a Gregorio Papa X. renovatum fuisse statuit, qui sedi præfuit ab anno 1271. Conringius tamen bullam istam a Gregorio Papa XI. 1373. Avenione ex Gallia non tantum Carolo IV. Imperatori, sed etiam Moguntinensi, Colonienfi, Bremensi, Magdeburgensi, Pragensi, & Ragensi Archi-Episcopis eorumque Suffraganeis Episcopis publicandam esse transmissam asserit *d. l. c. 31. p. 192.* Et similia tradit Speidelius *in Speculo voce Sachsen & Necht p. 1094.*

(k) Extat illa bulla Gregorii, sed absque die & Contulle post ipsum Speculum Saxonicum a Zobelio editum.

(l) Sub Eugenio IV. Papa 1431. Gryphiander *d. c. 47. Extant*

etiam eosdem articulos D. Tammo Buxtorffius additis rationibus, (m) sed cui tamen respondit D. Rudolphus Block Professor Theologiæ Parisiensis. (n)

## §. XIIX.

Uti vero haud dubie primaria ratio, cur Speculum Saxonicum displiceret Pontificio Clero, illa fuit, quod auctor, ut bonum Imperii civem decet, Imperatoris jura jam tum vellicari cœpta strenue propugnauerit; (o) Ita tamen etiam hac occasione damnati sunt articuli probationem, quæ in jure Canonico vulgaris dicitur, respicientes. (p)

## §. XIX.

Probationum harum (q) genera olim varia erant: Probationum non vulgarium varia species.

C 3

tant illi articuli ibidem in fine Speculi Zobeliani.

(m) Gryphiander *d. M.* Extat scriptum Buxtorffii *ibidem*

(n) Gryphiander *d. I.* qui & hujus Blockii scriptum extare testatur. Sed a nobis non visum. Alias forte illud nonnulla nobis suppeditare potuisset ad illustranda ea, quæ statim annotabimus.

(o) Gryphiander *d. c. 47.* n. 3. Huc pertinent ex articulis reprobatis in Concilio Basileensi 2. 3. & 4. qui sunt in articulis Buxtorffianis: 8. 19. 20.

(p) Scilicet in Basileens. art. 5. 6. 8. 9. In Buxtorffianis 2. 4. 5. 6. 7.

(q) Vocabantur judicia

Dei Gottes Urtheil, unde antiquitus dicebantur Ordalia.

Videantur de his Spelmannus, & Du Fresnius in *Glossariis*, Speidelius & Besoldus *voce*, ausfordern, glüend Eisen tragen, Kampf-Diebst, Wasser-Urtheil. Schottelius *de antiq. quib. Germ. jurib. c. 28.* Dattius de pace publ. Lib. 1. c. 1. Anton Matthæi in *manuduct. ad Jus Canon. tit. de purgat. vulg. & Canon.* Joh. Joach. Maderi *Dissertat. de duello ut Ordalii quondam specie.* In Bibliotheca Guelpherbytana est quidam Codex Msc. ubi singuli actus & ritus in duellis ejusmodi judicialibus olim in Franconia permixtis

penna

non solum duellum, (r) sed & probatio per aquam frigidam, (s) item calidam, (t) ferrum candens, (u) calibro-

penna eleganter; depicti sunt.

(r) Cujus descriptio est in Spec. Saxon. *Lib. 1. art. 6.* In dicto libro Msc. adjectæ etiam sunt picturæ varios actus & ritus describentes, olim in duellis judicialibus inter marem & foeminam usitatos, de quibus alii autores tacent. Der Mann stehet in einer runden etwas weiten Gruben in der Erde bis an den Gürtel, hat in der rechten Hand einen Kolben mit dem er nach der Frauen schlägt, er darf aber nicht heraus gehen, noch der Frauen nachlauffen, auch nicht einmal mit der freyen Hand sich an die Grube oder das Erdreich anhalten, Ihey Verlust des Sieges. Die Frau hat einen Schleyer in der Hand in welchem vornen ein Stein von etlichen Pfunden geknüpft ist, womit sie nach dem Mann schlägt. Wenn die Frau dem Mann hinter den Rücken kommen kan, bemühet sie sich dessen Kopf hinterwärts aus der Gruben zu ziehen, und ihn zu würgen;

pariet der Mann den Schlag mit dem Schleyer mit dem Kolben aus, so umwickelt sich der Schleyer um den Kolben, und erlangt die Frau dadurch Gelegenheit dem Manne den Kolben aus der Hand zu reißen. Parirt aber der Mann den Schlag mit dem linken und freyen Arm aus so umwickelt sich der Schleyer um den Arm, und hat der Mann also Gelegenheit die Frau zu sich in die Grube zu ziehen, da er dann trachtet, die Frau in der Mitte des Leibes zu fassen und sie in die Grube zu ziehen, auch zuweilen umzuföppeln, &c.

(s) Scilicet reus manibus pedibusque ligatis flumini imponebatur. Si submersus fuerit, pro innocente declarabatur, si vero supernataverit nocens habebatur. Interdicitur jam hic modus probandi in legibus Longobardicis *Lib. 2. tit. 55. §. 31.* Sed novioribus Seculis iste modus iterum introductus fuit in processu inquisitorio contra sagas,

brodium, (w) crucem. (x) &c. (y) Ex his duellum fo-  
lum

fagas, unde etiam vocari solet  
die *Hexen-Probē*, peculiari  
scripto defensus a Guilhemo  
Adolpho Scribonio Marpur-  
gi 1558.

(c) Vid. Lex Frissonum *tit.*  
3. §. 4. leg. Longobard. *l. 1. tit.*  
9. §. 29. 31. & 39. Capit. Carol.  
& Ludov. *lib. 4. app. 2. c. 33.*  
Mittebatur brachium Rei ad  
cubicum usque in aquam bul-  
lientem, & post triduum exa-  
minabatur, an læsum esset.

(u) Reus cogebatur fectum  
candens nudis manibus alli-  
quot passus bajulare. Tum  
manus linteo obvolvebatur  
& publico Sigillo signabatur.  
Post triduum removebatur  
linteum, & si manus illæsa esset,  
declarabatur innocens, si vero  
in vestigiis ferri sanies crude-  
scens reperiretur, habebatur  
de crimine convictus. Affi-  
nis huic erat probatio per vo-  
meres ignitos nudis pedibus  
calcatos, de qua vide du Fref-  
nium sub voce *Vomeres igni-  
ti*; item permissionem manus  
in ignem. Capit. Car. M. ad le-  
gem Salicam c. 5. Lege Anglio-  
rum & Werinorum *tit. 14.*

Leg. Longobard. *lib. 1. tit. 19.*  
§. 20. item Leg. Ripuariorum  
*tit. 30. §. 1.*

(w) Dabatur panis hordea-  
ceus cum caseo, quem si deglu-  
tiret Reus, habebatur pro in-  
nocente, si deglutire non pos-  
set, pro nocente.

(x) Stabant Rei ad crucem  
expansis brachiis per certum  
tempus immobiles, si pro in-  
nocentibus haberi vellent,  
quod si vacillarent, habeban-  
tur pro convictis. Vide Spel-  
mann. & Du Fresnium sub vo-  
ce *crucis iudicium*. Huc per-  
tinet locus ex Epistola Ago-  
bardi allatus a Dattio L. 1 c. 1.  
n. 27. seq.

(y) Sic Gregorius Turo-  
nenfis. *Hist. Franc. lib. 2. cap. 1.*  
refert, Briccium quendam  
Episcopum Turonensem de  
fornicatione suspectum ar-  
dentes prunas in byrrhum  
suum coniectas ad tumulum  
Beati Martini absque ulla ve-  
stimenti læsione pertulisse.  
Item Delrio *disquis. Magic.*  
L. 4. c. 4. *sect. 4.* ex Paulo Æ-  
mylio, Cranzio & Baronio  
narrat, Clericos quosdam pro

lum pro invento Cleri haberi nequit, (z) cum reliquæ probationes vulgares a Clero, si non inventæ, tamen diu fatis non solum toleratæ, sed & approbatæ, fuerint. (a)

## §.XX.

probatione innocentia rogum ardentem concendisse, vestem cera prius copiose illitam in proprio corpore combussisse per medias flammæ aliquot passus sine periculo ambulasse. Huc pertinet modus alius, cuius meminit Lex Frisonum *tit. 14.* de duobus bacillis, quorum alter signo crucis signatus erat, lana munda obvolutis & super altari vel reliquiis Sanctorum positus, atque inde a Presbytero vel puero innocente sublatis &c. Item purgatio per usum facræ cœnæ, cuius mentio fit in *Can. 23. & 26. C. 2. qu. 4.* quamvis Pontificii hunc modum referant inter probationes Canonicas.

(z) Erat enim hic modus probandi innocentiam suam in usu apud populos plerisque Septentrionales, etiam antequam ad fidem Christianam converterentur, puta apud Germanos, Francos, Sa-

xones, Anglos, Danos, Moscovitas &c. Vid. Speidel in Speculo sub voce Kampf. *Nächst. Leg. Alemann. tit. 44. §. 1.* Longobard. *Lib. 1. tit. 9. §. 39.* Capit. Caroli & Ludovici *Lib. 4. App. 2. c. 23.* Et tam universalis hujus probationis usus invaluerat, ut vix Clerici & Monachi Campionibus pro se datis certamina ista effugere possent, *Datt. d. c. 1. n. 30.*

(a) Patet id non solum ex hæcenus dictis, sed etiam ex formulis Adjurationum & Exorcismorum, quibus utebatur Clerus in judicio aquæ ferventis & frigida, item Casibrodii, & ferri candentis, quas exhibet Lindenbrogius in *Cod. LL. antiqu. p. 1299. seqq.* Hinc non sine causa notavit Spelmanus *p. 392. si Dei digito regerentur iste probationes, cur aliquando abolita sunt, sin minus, cur usque adeo in Ecclesia toleratae.*

(a) Vid.



## §. XX.

Jam quod duella attinet judicialia, quamvis jam ab aliis (a) ostensum fuerit, ea in Republica bene constituta non esse permittenda, nec quicquam pro eorum licentia faciat, si urgeas, ea fuisse adhibita in casu deficientis probationis, ubi cessant judicia; (b) non poterunt tamen ea tanquam malum firmiter radicatum per

*Duella judicialia demum successu remissioris abrogata.*

## D Cano-

(a) Vid. B. Jacob. Thomassum Tom. IX. Observ. Select. Hallens. obs. V. ubi disputat. adversus Joh. Bodinum & Vischerum.

(b) Ita non solum apud Germanos, sed & illos populos septentrionales maxime verosimile est, duella hæc judicialia; saltem initio non aliis in casibus fuisse admittenda, quam si actor probare non posset accusationem. Conf. supr. §. XI. & d. Obs. §. 13. At vero deficiente probatione cessant judicia, quia hoc casu iudex non potest non reum absolvi, qui tamen revera reus est. Quemadmodum autem in statu naturali, ubi nullus iudex adest, cuilibet licet injuriam sibi illatam secundum arbitrium proprium vindicare bello, ita putarunt Veteres,

in casu deficientis probationis reviviscere statum naturalem, adeoque partibus litigantibus concedendam esse potestatem rem controversam duello dirimendi. Atque hoc præsupposito non videntur obstare, quæ communiter adversus justitiam duellorum afferri solent. Etsi enim dicatur in L. 13. §. 3. *eff. de Usufr. Cur ad arma & rixam procedere patiatur Prætor, quos jurisdictione sua potest componere.* Item in L. 14. C. de *Judicis.* Idcirco *Judiciorum vigor jurisque publici tutela in medio videtur esse constituta, ne quisquam sibi ipse permittere valeat ultionem:* & in L. 176. pr. de *R. J.* *Non est singularis seu privati concedendum, quod per publicas personas seu magistratus fieri debet, ne occasio sit tumultus.* Etsi ex his principiis

piis Cassiodorus *Epist.* 10. *Lib.* 4. scribat, ea propter legum re-  
perta est sacra reverentia, ut  
nihil manu, nihil proprio age-  
retur impulsu. Et Quintilia-  
nus, adducente hunc ejus  
locum Besoldo in *Thesauro vo-  
ce Ausforderung. Nunquam vel  
raro Resp. esset pacata, si uni-  
cuique integrum foret quoties  
injuria aliqua oneretur in are-  
nam descendere, cum tamen in-  
jurie compensatio juri non tan-  
tum inimica sed etiam pa-  
ci. Est enim lex, forum, iudex,  
nisi quem jure vindicare pu-  
det. Vereor tamen, ne hæc  
omnia pro duellorum licen-  
tia inverti possint per argu-  
menta a contrario, quia illi  
textus omnes supponunt,  
quod quia via judiciali injuri-  
am illatam, non deficiente vi-  
delicet probatione, vindicare  
possit. Habet speciem hæc  
objectio, adeoque non negli-  
genda fuit, imprimis cum non  
sit proposita nec resoluta in *d.*  
*Observ. 5.* Et valeret forte  
aliquid ad excusandos majores  
nostros, aut in compara-  
tione duellorum judicialium  
cum tortura. Sed ad defen-  
sionem & commendationem  
eorundem nihil conferre sic*

paucis evincimus. Imtio in  
quæstione de justitia bellorum  
in genere media sententia te-  
nenda: ne cum Anabaptistis  
putemus, omne bellum esse  
illicitum, contra quos latius  
disputavit Grotius *Lib. 1. de  
J. B. & P. c. 2.* & ne cum com-  
muni turba omne bellum, et-  
iam quod ob injuriam illa-  
tam geritur, putemus esse ju-  
stum, utile, honestum; nam  
& in modo belligerandi por-  
est peccari & in intentione;  
(*Conf. Grot. toto Lib. 3.*) ne pu-  
temus omne bellum, cui in-  
juria ab altera parte illata præ-  
textitur, esse justum; ne pute-  
mus, omne bellum justum esse  
utile & svadendum. (*Conf.*  
*Luc. XIV. 31. 32.*) Ergo uti ex  
dictis sequitur, paucissima bel-  
la esse vere justa, ita experien-  
tia testatur & recta ratio, ad-  
huc pauciora bella, quamvis  
justa, esse utilia. Unde dictum  
Poetæ *Nulla salus bello &c.*  
(*Conf. Erasmus in Adag. Dul-  
ce bellum inexpertis. In Collect.*  
*Adag. f. m. 295. seq.*) Ad-  
quod in Republica non solum  
ea sint sequestranda, quæ in  
statu etiam naturali parum so-  
rent utilia, sed & in specie eo-  
nitendum, ut cessent ea, quæ  
Rem-

Canones Juris Pontificii & Leges Imperatorias statim extirpari, (c) donec tandem successu temporis ab hoc malo liberata est Respublica Germaniæ.

D 2

§. XXI.

Rempubl. facite ad statum rursus naturalem reducere possunt, cum ea propter imperfectionem status naturalis introducta sit & conservanda. At vero permisso bello judiciali mores civium quotidie magis feri quam pacati redduntur. &c. Porro iniquitas duellorum judicialium crescit, quod modum hunc causas controversas finiendi soli statum naturali proprium tractaverint Majores nostri, ut modum probandi judicialem, nec reliquerint partibus litigantibus duellum, ut modum statui naturalis ubi judicia cessent, sed effecerint exinde partem processus judicialis, atque sic miserunt quadrata rotundis. Denique causa primaria, cur apud populos Septentrionales duella hæc judicialia fuerint recepta, videtur adscribenda esse nimio studio virtutis bellicæ, & quod finem Rerumpublicarum suarum primarium in ea posuerint. At vero tales Respublicas ad æ-

grotantes esse referendas, etiam Aristoteles demonstravit. Vide adhuc alia eum in finem collecta in Hertii *Elementis prudentiæ civilis Part. II. Sect. II. §. 6. in fine & ibi in nota 1.*

(c) Huc pertinent ex Jure Canonico *t. 1. de purgatione vulgari & Canonica*. Frederici II. Constit. Siculæ *tit. 31. 32.* & forte etiam Germanicæ *Dat. d. c. 1. n. 59.* Quod vero illi canones & constitutiones Imperatoriæ exiguum habuerint effectum, probant varia privilegia, quæ civitates quædam Germanicæ a Rudolpho, Adolpho, Carolo IV. Frederico II. adversus hæc duella judicialia impetrarunt recensita a Dattio *d. c. 1. n. 34 seqq.* Et Goldastus scribit *Tom. I. der Reichs-Satzungen pag. 315.* adhuc anno. 1450. duellum judicialiter per sententiam in judicio Rothwilensi esse approbatum & ordinatum, quin & ordinationem Franconicam vom *Kampff-Recht*, (quam refert *ibidem fol. 236. seqq.*) durasse

## §. XXI.

*Facilius pro-  
bationes per  
ignem, a-  
quam ferven-  
tem & frigi-  
dam.*

Ordaliorum reliquorum abrogatio facilius fuit Clero, cum ab ejus auctoritate pene tota dependerint. (d) Igitur postquam in Concilio Lateranensi anno 1216. prohibiti fuerint Clerici, ne purgationi per aquam ferventem vel frigidam seu ferrum candens assisterent, & formulas Exorcismorum pronunciarent, (e) & processus inquisitorius simul eo tempore ab Innocentio III. (f) introductus & cum eo tortura loco probationum eiusmodi vulgarium invec̄ta fuerit, (g) pedetentim & illa

raffe adhuc & in usu fuisse usque ad sua tempora. Nec mirum cum ipse Clerus non obstantibus prohibitionibus canonicis in actu ipso duellandi, vel paulo ante, partibus pugnantibus Sacram Coenam administrare secundum mores vom Kampff Recht, solitus fuerit, (vid. libellum in Bibliotheca Guelpherbytana supra citatum) & fabulas effinxerit fatis crassas & assistentia divina extraordinaria & prope miraculosa in ejusmodi duellis, qualis est illa apud D. Irium *Disq. Mag. 4. g. 4. Sect. 2. p. 63.* de sene paralytico jussu Angelico Judæum ad duellum provocante & per miraculum vivente. Conf. d. Obs. 5. Halens. §. 18.

(d) Vide supra §. 19 *lit. 2.* Huc pertinet etiam canon. *Qui Presbyterum 24. C. 17. g. 4. ex Concilio Moguntino. Qui Presbyterum occiderit, &c. si negaverit, si liber est, cum septuaginta duobus juret; si autem servus, super duodecim vomeres ferventes se expurget.*

(e) *Cap. Sententiam sanguinis 9. X. ne clericus vel monachus secul. se negotiis immisceant.*

(f) Ut modo amicus *peccati* *liari Dissert. inaug. sub Dn. Præs. s. d. ostendit.*

(g) Mirum alicui videri posset, quod torturae usum clero Pontificio & processui inquisitorio a clero invento adscribam, cum tamen tortura jam jure Roma-

no

no & Justiniano fuerit introducta & in iure Canonico nihil legatur de torturæ usu in criminibus. Unde etiam Schilterus *ad tit. ff. de question.* putat, usum torturæ in criminibus una cum iure Romano transiisse ad Germanos. Sed non muto dicta in thesi. Constat enim & historia processus inquisitori, quod tortura in eo a clero Pontificio sit introducta & approbata, & quamvis Innocentius IV. qui adhuc sub Friderico II. sedi Romanæ præfuit, iusserit, torturam hæreticorum expediam esse a iudicibus laicis, ne tamen arcana processus inquisitorii propalarentur, Urbanus IV. qui sub imperii Romani statu perturbato & interregni tempore Pontifex fuit, constituit, ut episcopi possent reos hæreseos torqueræ, concessa illis in super facultate, ut si contingeret quandoque irregularitatem condolare, mutuo secum possent dispensare. Limborg, *Histor. inquis.* cap. 29. pag. 320. Unde postea Idem cap. 42. ubi enumerat iniustitias & crudelitates, quæ in tribunali inquisitionis committuntur, p. 381.

eo etiam refert, quod ipsis etiam adeo parata sit tortura in detegendo crimine occulto, & quod in animo later, imo, quod ideo velint torturam debere esse paratioræ, quia crimen aliis criminibus occultius sit, cum tamen JCI torturam non adhiberi regulariter velint, nisi quando crimen sufficienter sit probatum, ut sola fere deficiat rei confessio; item quod doceant, ad torturam deveniendum esse, si saltem semiplena adsit probatio v. g. vacillatio rei, diffamatio, aut unus testis de scientia aut alia indicia vehementia, sed a iudicibus arbitrio nimis laxo dependentia. &c. Adde de iniustitia torturæ Anton. Marthæi *ad lib. 48. ff. Tit. 15. c. 5. p. 724. seq.* & Augustinum de Civit. Dei Lib. 19. c. 6. *Quid cum in sua quisque causa torquetur, & cum queritur, utrum sit nocens, cruciatur, & innocens laet pro incerto scelere certissimas penas, non quia illud comisisse detegitur, sed quia non commisisse nescitur. At per hoc ignorantia iudicis plerumque est calamitas innocentis. Et quod intolerabilius, magisque plangendum,*

D 3 *rigan-*

ordalia desierunt, imprimis cum illa regulariter usurpata fuerint aduersus personas viliores; (h) quomvis tamen per Concilium Lateranense non statim abrogatio effectum fuerit nacta. [i]

## §. XXII.

*Displicuit etiam  
iam a papa,  
quod reus non  
deprehensus  
non posset  
convinci per  
testes.*

Displicuit etiam Pontifici ejusque Clero, [k] quod reus in facinore non deprehensus moribus Saxonice non potuerit convinci per testes, [l] quamvis non videantur

*rigandumque, si fieri posset fontibus lacrymarum, cum propterea torqueat iudex accusatum, ne occidat nesciens innocentem, sit per ignorantiam miseriam, ut & tortum & innocentem occidat, quem, ne innocentem occideret, torserat.* Postquam igitur Clerus Pontificius in crimine hæreseos loco purgationis per ferrum candens & aquam ferventem &c. adhibere inciperet torturam, imo ipse contra regulas hæcenus receptas torqueret in crimine occulto, facile persuadebantur iudices speculares in illis superstitiosis temporibus, ut facta cleri, quæ indistincte pro sanctis & iustis habebant, imitarentur, & ita torturam etiam applicarent in criminibus secularibus, ubi facta essent, occulta, loco illa-

rum probationum vulgarium.

(h) Vide supra §. 13. & ibi dicta lit. d.

(i) Vid. Cap. 3. de purgati. vulgari Honorii III. qui successor fuit Innocentii III. post Concilium Lateranense. Et adhuc in seculo sequente decimo quarto usum ordaliorum horum non penitus fuisse extinctum docet, quod in Concilio Palentino anno 1322. patres opus habuerint, penam excommunicationis dictare illis, qui ferrum candens, aut aquam feruentem in probationibus criminum adhiberent. Gonzalez. Tellez. ad d. cap. 3. in Commentar.

(k) Vide in *Basileens. art. 1.* & in *Buxtorffianis art. 1.*

(l) Vide supra §. 13. lit. f. Ex Jure Provinciali Saxonico *art. 18. lib. 1.* Dreytelley Recht bebiel

deatur bene percepisse mentem speculi, aut ex lubidine contorte illud explicasse. (m) Ideo Episcopi ad abolendam hanc, ut putabant, iniquitatem, tempestive processum inquisitorium huic casui applicarunt. (n)

## §. XXIII.

behalten die Sachsen wider Caroli Willen zc. Das andere, daß alles, was ein Mann vor Gericht nicht thäte, wie wissentlich das sonst wäre, desselben möchte er mit seiner Unschuld entgehen, und man möchte ihn das nicht überzeugen. Forte etiam hic pertinent ex Lib. 1. art. 48. *verba*: Mit Kampff mag sich ein Mann wol retten, mit Kampff aber mag er einen unbescholtenen Mann an seinen Rechten nicht bereden.

(m) Unde scripsit Hostiensis: Saxones habere talem legem, quod fur abjuret furtum dextra, sinistra illud tenens. Vide Speidel. voce *Kampff in fine*. Sed hanc explicationem Hostiensis esse cavillatoriam docebit Lib. 2. *Fur. provinc. Saxon. art. 36.* qui polixe agit de re furtiva apud alium altero die inventa. Idem judicandum de alia explicatione cujusdam Johannis Hocsemii, quam exhibet Datt. Lib. 4.

*cap. 2. num. 62. Lex quedam per abusum longis temporibus usurpata, quæ Lex Caroli dicitur, inter cetera continens, quod si quis hominem interficeret, etiam videntibus villico & Scabimis, nisi villicus factum hoc verbaliter poneret in custodia Scabinorum (i. e. nisi cum clamore reum statim accusaret, vide supra §. 8. non ut Dattius ibidem exponit ex Jure Svevico: Man habe die That mit den Schöpffen besetzen müssen) etiamsi malefactor caput interfecti sub sua veste portaret, ad judicium accusatus nullis probationibus convinci poterat, sed suo se juramento purgans absolutus recedebat impune.*

(n) Sic enim pergit iste Hocsemius. *Contra quam legem Episcopi ex alio domino contra maleficos introduela rationabili consuetudine inquisitione facta per testes, eadem cessus secundum facti merita puniebant, sed hac solum con-*

## §. XXIII.

*Status pro-  
cessus crimi-  
nalis in Ger-  
mania Seculo  
XIV. & ini-  
tio secundum  
Speculum  
Svevicum.*

Pergo ad seculum XIV. Hoc seculo cum vero-  
similiter collectum sit speculum Svevicum, (o) viden-  
dum erit ante omnia, an hic multa sint mutata quoad  
processum criminalem. Non observabimus equidem  
omnes minutias, sed secundum normam hactenus di-  
ctorum deprehendimus, parum diversi hic disponi de  
judicibus criminalibus, (p) item de pœnis; (q) in ac-  
culat

*tra miseros utebantur. Nam  
quoties potens in terra deliquit,  
Caroline legis auxilium im-  
plorabat, & sic delicta plurima  
frequenter impunia manebant.  
Vides simul, qua ratione pede-  
tentim processus inquisitori-  
us in Germania fuerit intro-  
ductus.*

(o) Conring. de orig. jur.  
German. cap. 30.

(p) Imo inservire videtur  
hoc speculum quandoque ad  
explicanda ea, quæ dubium  
intellectum habent in speculo  
Saxonico, quamvis & hic non  
nimis sit fidendum collecto-  
ri hujus speculi, utpote de  
quo plura indicia sunt, eum  
magis sollicitum fuisse de mo-  
ribus juris Romani aut pere-  
grini, quam patrii. Ita v. g.  
supra §. 9. egimus de pœna zu  
Hauf und Haar & de giudice

pagano eam in rem constituto  
*lit. e. & f.* Idem disponi-  
tur in Jure Svevico cap. 84.  
Porro supra §. 8. *lit. a.* dubi-  
tavi quid sit Frohn-Bote, an  
idem cum carnifice. Hic si  
Speculum Svevicum consulas  
cap. 25. 26. 35. §. 3. item cap. 94.  
nulla ratio dubitandi videtur  
supereffe, quin Frohn-Bote  
sit minister justitiæ non tan-  
tum in citatione, sed & in exe-  
cutione pœnarum capitali-  
um. An vero rem hic acuti-  
tigerit collector speculi Sve-  
vici, alii temporarij discutien-  
dum reservo. Certe in *d. 6.*  
*35. §. 3.* dicitur: *Kein Herr mag  
keinen Frohn-Boten han, er sy  
dann sy, und soll darzu beleh-  
net sy, zu den minsten mit einer  
halben Haube (i. e. Duffe)*  
jam confer *d. §. 8. lit. a.* Illud  
tamen notabile, quod cum in  
Seculo



cusatione tamen rei in facinore deprehensi non memoratur clamore fuisse opus, nec septem præcise testibus, hunc defectum tamen suppletum fuisse durch den wahren

E

ren

Seculo XIII. Episcopi regulariter nondum præessent iudiciis capitalibus, sed hæc ad secularia negotia adhuc referrentur, & ita Magistratibus secularibus relinquerentur, invento postea processu inquisitorio & data potestate Episcopis, ut sine metu irregularitatis potuerint præesse torturis, (vid. supra dicta *lit. g. ad §. 21.*) pederentim etiam cœperint exercere totum processum criminalem etiam causarum sanguinis & capitalium, ut videbimus in sequentibus. Tempore vero collectionis Speculi Svevici nondum videntur eam potestatem impetrasse Episcopi. *Vide capit. 85. §. 2. & 3.*

(Q) De pœnis capitalibus & non capitalibus in genere agit *capit. 115. 117. 149.* In specie de pœna homicidii *cap. 67.* fractæ pacis *cap. 139. 153.* parturidii *cap. 231.* furti *cap. 148. 162. 184. 186. 204. §. 1. 2. cap. 231.* stupri violenti *cap. 350. 351.* hæresicos *cap. 348.* concubitus

Judæi cum christiana *cap. 349.* de variis pœnæ pecuniariæ speciebus, vel similis *cap. 397.* Deprehendes hic aliquot pœnas antiquioribus Germanis ignotas additas a collectore vel pro lubitu partim ex Jure Mosaico, partim ex Jure Justiniano aut Canonico Huc pertinet *101. cap. 149.* ex Lege Mosaica; pœna suffocationis sub aqua *cap. 231.* pœnæ furti manifesti, & nec manifesti, scilicet dupli & quadrupli ex Jure Romano, item pœnæ variantes in stupro violento, prolixior descriptio pœnæ hæreticorum, item pœna concubitus Judæi cum Christiana in capitibus modo citatis. (Quoad hoc ultimum adde Wissenbach *ad Cod. tit. de Judæis & Cælicolis §. 2. in fin.*) Est & pœna durior fidejussoris in causa capitali in *cap. 328.* quæ non nisi in cerebro compilatoris videtur esse excogitata; ut adeo etiam ex his observationibus illustretur sententia Dn. Præsidis alibi adversus doctrin-

ren Schub (r) id est per indicium rei furtivæ vel per vim

doctrinam Schilteri deducta, speculum Svecicum longe recentius esse speculo Saxonico. Imo compiler posterioris non viderur comparandus cum Repkovio compilatore speculi Saxonici. Hic enim laboravit saltem nævis illius seculi communibus omnibus scriptoribus. At hic ubique ostentat studium varia absque iudicio conscribillandi. Ut mox aliud exemplum dabimus lit. z.

(r) Cap. 163. §. 3. Wen man mit Handgethat begreiffet, den soll man für Gericht führen: und ist das also, daß er jemand gewundet hat oder ihn erschlagen hat, was ächt es ist ohne Diebstahl und ohne Raub, man soll ihn dritt überzeugen. Geht es ihm an den Leib, man soll ihn mit sieben Mannen überzeugen, und gat es ihm an die Hand, man soll ihn mit zweyen zu ihm überzeugen. Hat man der Zeugen nicht, so soll man kämpfen, als hiervor gesprochen ist. Hic ut taceam contradictionem interdicta de tribus & statim de duobus testibus,

non viderur etiam mores patrios recte intellexisse & delictum ad accusationem in crimine flagranti applicasse contra ea, quæ superius diximus §. 11. & tamen Handgethat describitur cap. 169. ex ipso speculo Saxonico. Item cap. 162. §. 5. Von Diebheit und von Rauben. Spricht man Sie (die Thäter) an, und mag sie des überkommen mit dem Schub, oder mit den Zeugen, so richt man über sie als das Buch sagt. Hat man aber weder Zeugen noch Schub, so soll man seines Eides nicht nehmen als eines frommen Mannes: Man soll ihm drey Wahl vorthellen, die Wasser-Urtheil oder das heiß Eisen über der Hand zu tragen oder in einen wallenden Kessel mit Wasser zu gryffen, uncz an den Ellerbogen zc. Conf. dicta superius §. 13. lit. z. Item cap. 172. §. 3. Man soll auch zu einen todten Mann, der ohn die Diebheit oder Raub erschlagen wird, rächen als um die Nothwehr, es sey denn also, ob man den Raub oder die Diebheit bey ihm begriff, und hat man den Schub, man

vim ablata reo impositæ, (s) quod verosimiliter ex processu inquisitorio Cleri fuit huc translatum, (t) quamquam parum convenienter, cum hæc impositio saltem videretur quadrare ad crimen furti & rapinæ, non vero ad homicidium, stuprum violentum &c. (u) ut taceam

E 2

indi-

man schiebet ihn auf den Tod-  
ten als wenn er lebet zc. item  
cap. 190. ist daß er (der Rauber)  
das leugnet, man soll ihn des  
Raubes überkommen mit den  
Schub, ob man ihn hat. Hat  
man des Schubes nicht, man  
soll ihn überzeugen mit sieben  
Mannen, mag man der nicht  
haben man überzeuge ihn mit  
dreyen Mannen. zc.

(s) Per textus modo dictos.

Vide etiam autorem der Lin-

bauschen Acten pag. 63. seq.

Dartius iteram aberravit pau-

lulum lib. 1. cap. 1. n. 71. dum

den wahren Schub explicat de

deprehensione rei in crimine

flagranti aut indiciis aliis per-

petrati contra pacem publi-

cam latrocinii, incendii, simi-

liumque delictorum. Adde

cap. 160. §. 2. Es geschieht

oft, daß man diebig oder rau-

big Gut in eines andern Ge-

walt findet, und schiebet es auf

einen andern, und der auch auf

einen andern, und also diek wird  
es geschoben, uncz es kommet  
an den der es verstholen oder  
geraubet hat, uff den soll man es  
schieben, und soll jener des schwe-  
ren, daß es ihm gestohlen sy  
worden oder geraubet, und wan  
das geschehen ist, so soll man ihn  
drumb hengen zc. Dem Rich-  
ter wird von allen den Gericht  
nicht, wnan der Schube, dar ist  
etwa Gewohnheit, von einen  
Pfund dreysig Pfening, etwa  
mehr oder minder, von einem  
Biehe einen Schilling zc.

(t) Vide supra dicti §. 22.

lit. n. Indicia enim ejusmodi

contra mores juris patri vid.

Spec. Saxon. Lib. II. art. 36) re-

pugnant etiam rectæ rationi,

quia multa possunt esse casus,

ut res furtiva apud aliquem

inventa non arguat ipsum au-

ctorem furti fuisse.

(u) Vide textus lit. r. de-

scriptos, ubi satis diserte re-

stringitur ad furtum & rapi-

nam.

indicium illud variis limitationibus fuisse obnoxium. (w) Cæterum illis temporibus duella judicialia (x) & purgationes vulgares reliquæ per ferrum candens &c. (y) item declaratio in bannum contra contumaces absentes (z) adhuc in usu fuere.

## §. XXIV.

nam. Additur quidem in *cap. 210. §. 1.* Da ein Mensch den andern Menschen stihlt, das ist auch Diebheit und wird es in seiner Gewalt begriffen, man schiebet es auf ihn als andere Diebheit, und wie junkt er ist, oder wie arm er ist, man soll ihn darum hengen. Sed hic non agitur de homicidio, & obscurum est, quomodo homo plagio interceptus imponi potuerit reo, item equus, & alia pecora furtim ablata, *Conf. cap. 160. §. 2. modo lit. s. descriptum.*

(w) Nec est quod dicas, illum haberi pro fure, qui non potest rem furtivam auf einen andern schieben. Quidsi enim ille alius autor, a quo rem accepit, sit absens, quid si nesciat autorem, v. g. si rem furtivam publice emerit. *Conf. Jus Saxon. d. lib. 2. art. 36.*

(x) De duellis judicialibus plura sunt capita in Speculo Svevico, ex quibus lucem ac-

cipiet fortasse in aliquibus Speculum Saxonicum. Vid. *Spec. Svevic. cap. 112. §. 2. c. 166. 167. 170. 171. 172. 173. 174. 209.*

(y) Vide *cap. 162. §. 5. supra lit. r. descriptum.* Adde *c. 208.* quod ostendit, si conferratur cum dicto *cap. 162. §. 5.* quam inconstans sit compilator in describendo processu criminali suorum temporum. Illud enim totum est desumptum ex Jure Saxonico supra *§. 13. lit. 2. allato*, nisi quod plane impertinenter dicit: Man soll ihn drey für teylen das hys Wsen, die Wasser Urtheil oder den wallenden Kessel, oder mit einen Kampffen sich zu toeren. Ita vero loco trium afferuntur quatuor probationes vulgares. Nam das Wasser Urtheil, scilicet per aquam frigidam ipse apposuit, quod non extat in Jure Saxonico.

(z) Huc pertinet *cap. 1. §. 1. cap. 2. §. 2. cap. 3. cap. 92. §. 2. & 3. cap. 97. 99. 150. 151. 155. 156.*

## §. XXIV.

Sed forte distinctiorem cognitionem de statu processus criminalis in seculo XIV. dabunt diplomata privilegiorum illo seculo a variis Imperatoribus variis concessorum. Huc pertinent privilegium Friderici Austriaci Anti Cæsaris Civitati Lindaviensi datum 1321. (a)

*Secundo, secundum varia privilegia ab Imperatoribus illo seculo concessa.*

E 3

&amp;

157. 178. In *d. cap. 92. §. 3.* auctor ita: Daß man niemand verachten (id est in die Acht erklären) soll oder Urtheil über ihn sprechen soll, ihm werd dann für geboten, das soll man beweren mit dem Buch Scholastica Historia, da findet man es, da man liest von unserm H. Ern Marter zc. Die Juden sprachen zu den Boten: Warum führet ihr ihn nicht mit euch, da sprachen sie, wir finden keine Schuld an ihn. Da strafften sie die Boten und sprachen. Ihr synd verlestet zc. Wir wollen ihn verachten, so ist er allen Leuten erlaubt anzugreifen zc. Da stund Nicodemus uff und sprach also, wir haben in der ee (id est im Gesetz) und in dem Land Recht, daß man niemand verachten soll noch verdammnen, man soll ihn ee hören zc. *Locus prolixior est, sed plane ad rem præsentem non perti-*

nens, nec enim moribus patriis conveniens, vbi per supra dicta in facinore deprehensus & aufugiens statim absque citatione in bannum declarabatur, in übernächtigen Thaten aber bannum dictabatur contumacibus ter citatis.

(a) Exhibet id & explicat auctor Actorum Lindaviensium pag. 61. seqq. Uns ist fürkommen, daß die Bürger zu Lindove von Alter ein Gewohnheit an uns herbracht haben. Wesich schädlich Mann oder Weib in ihr Gericht kām gebunden oder gefangen, oder von Schulden in ihr Gericht geantwortet werden, daß denselben Mann oder Weib niemand überkommen (überweisen Autor Actorum, ego mallem: überwinden) möchte, wann mit dem hinauffe (Geschrey) den sie von alter Gewonheit her hān behalten. Wenn wir uns nun des verstanden, daß

& aliud Imperatoris Ludovici Bavari 1331. (b) Fjusdem

daß täglicher Gepest und Schade, und Krieglichkeit hievon kommen möchten; so haben wir ihn besondere Gnade gethan u. wollen: welschschädlich Mann oder Weib zu Lindau in das Gericht käme, bey dem die ware Schuld und der recht Schub nicht funden worden, denselben Menschen soll ein jeglich Mann Gewalt han zum überkommen mit sex erbaren Manne Eyd, den zu glauben sey, und soll dann der Kläger den stehenden Eyd selber thun. Duo hic disponuntur 1.) ut deprehensi in crimine non amplius accusentur cum clamore, ne occasio detur hostilitatibus, quarum abrogationes jam tentabant post interregnum Imperatores & Reges Germaniæ. Ergo habes hic causam, cur displicuerit accusatio mit Geruffte. Rem magis explicabit Ius Saxon. *Lib. 2. art. 71. & 72.* Si enim deprehensus aufugeret, tenebantur clamantem sequi omnes adulti laici & obsidere castrum in quo se receperat aufugiens. 2.) Ut si reus non pos-

set convinci mit dem Eyub convinceretur per septem testes, inter quos tamen erat ipse accusator. Conf. *Lib. 3. Fur. Saxon. art. 88.* adeoque simul abrogabatur consuetudo das in übernächtigen Char ten reus non amplius admit teretur ad probationem vulgarem per duellum, aquam fervidam &c. Conf. dicta superius §. 22. & *preced. §.*

(b) Hoc refert idem autor *d. l. pag. 651. seqq.* Est ejusdem tenoris. Nisi quod addatur: Mairnent wir dieselbig Gewohnheit (mit den Benufft) abzunehmen, und wollen, daß sie halten die Recht die unfer Vorsfahr selig König Albrecht setzt zu Nürnberg da nach den Land-Fried, der auch nu von unsert wegen geschwooren ist 2c. Ec postea: War auch, daß Mann oder Weib mit rechter Schuld und mit dem waaren Schub für ihr Gericht bracht würd, über dem soll schweren der Kläger und zween erber Mann, zu ihm, und davon soll sein genung seyn 2c.

(c) Par-



(d) de anno 1332. Ludovici Comitis Tirolensis, publicarum

quod Graff apud Germanos in genere denotet iudicem, & in hac lata acceptione contineat etiam Scultetum. Hoc vero supposito comes liber der Frey-Graff, & ejus iudicium das Freyding, aut sedes der FreyStul denotabit iudicium superius des Reichs Bogts, Burg-Graffens etc. qui iudicabat causas capitales, die über-nächtig waren, und richtete über Hals und Hand. Nam ad hæc iudicia liberi & ingenui requirebantur assessores Schöppen, freye Herrn, Schöppenbaar-freye Leute. In municipiis & vicis poterant etiam rustici, servile genus, aut certe manumissi, iudices vel assessores esse. Unde vero dicitur secretum? si alia non obstant, dicerem, secretum iudicium denotare hic non clandestinum heimlich, (sed ex errore ita postea fuisse ab imperito in Germanica lingua translaturum) verum separatum a secretando, quia hoc iudicium der Reichs-Bogt etc. erat separatum a iudicio vicario Sculteti, & regulariter

sub dio habebatur extra portas civitatis in campo libero. Unde jam omnia erunt plana in dicto privilegio, vel si hæc conjectura non placeat, dicere etiam poteris, iudicium illud vocari secretum, quia per declarationem in bannum fecerbat bannitos a jure reliquorum hominum per dicenda statim.

(d) Retulit illud privilegium Freherus *de oculis Westphalie iudicis* p. 10. & post eum Dattius IV. 2. 83. ubi Imperator Ludovicus Bavarus concedit Episcopo Mindenensi privilegium ein frey Herzogthum (i. e. Gerichte, Graffschafft) in dem Stifft zu Minden, und frey gerichte darinne zu sitzen, und Königs Bann nach B. me Rechte, als in dem Lande zu Westphalen recht ist an weltlichen Rechte, und Freystuete in den Herzogthum zu haben, einen zu Berndessen, bey der Linden (in campo libero) &c. wie die Bischöffe von Eöln, Münster und Walborn, frey Gerichte und frey stüle han nach B. me Rechte, als in dem Lande



catum anno 1349. (c) Caroli IV. privilegium Mindenæ

F

1354.

Landē zu Westphalen recht ist. &c. Vides hic primo Episcopis etiam jam concessa fuisse exercitia iudiciorum criminalium, quæ antea non habebant, unde hic dicitur, an weltlichem Rechte. Deinde iudicium illud, quod in præcedenti privilegio dicebatur secretum, hic vocatur Beme Gericht, a declaratione in bannum. Faimen enim est separare, unde absaimen. Et verfaimen in antiquis sæpius denotat aliquem in bannum declarare, ut patet ex Datio IV. 7. 16. & IV. 8. 22. 24. 26. (Non ut explicat Datus IV. 7. 16. mit Recht umb böse Sachen verurtheilen) Olim dicebatur etiam verfesten, ut jur. Iprov. Saxon. Lib. 1. art. 68. Quod autem Westphaliæ hic in specie fiat mentio non putandum, quod in sola Westphalia talia iudicia fuerint, cum in omni Germania iudiciorum ritus fuerint iidem: (Gryphand. de Weichb. c. 55. n. 5.) sed quod vel in genere hic denotetur tota Saxoniam, vel in specie comitatus Tremoniensis,

vel, quia tam Episcopatus Mindensis, quam cæteri, quorum in privilegio mentio fit, in Westphalia siti erant. (Gryphand. d. c. 55. Conf. dicta lit. c. item Dattium IV. 2. 63.)

(c) Habes id apud Hundium in Bayerischen Stamm-Baum Tom. II. im kurzen Auszug etlicher Historischer observationum, voce wissend. Et ex hoc refert Autor Act. Lindav. pag. 654. ubi dispositio juris Saxonici extensa fuit ad Comitatum Tirolensem: Daß wir in unserer Herrschaft zu Tyrol so gethan new Recht setzen. Wo ein schädlich Man oder Frau begriffen werden, ist er ein so gethan Man, daß ihm zu glauben ist, der ihn berechnen will, der soll dargehen, und ihm zween Finger in dem Schopff legen, und der Frauen in die Schaidelen, und soll ein Eyd schweren, daß er das waars wisse, daß er ein schädlich Man sey Land und Leuten, und die Frau eine schädliche Frau, da sollen sey dargehen und solten ihre Hand legen auf des ersten Arm, und die sollen auch Wieder

1354. (f) Wenceslai privilegium Eslingæ datum 1391. (g)  
Rem

Biederleut seyn, und sollen schwe-  
ren, daß der Eydrein sey, und  
nicht main (i. e. kein Main-  
Eyde) damit soll man einen schä-  
delichen Mann und eine schäde-  
liche Frau überfagen. Dubi-  
um hic est, an loquatur docu-  
mentum de omnibus delin-  
quentibus, an tantum de de-  
prehensis in facinore: non e-  
nim dicitur in handhaffter That  
begriffen werden, sed saltem be-  
griffen werden, i. e. ad iudicium  
deducuntur captivi: nec et-  
iam mentio fit clamoris. Un-  
de eadem observationes hic  
repetendæ, quas dedimus *lit.*  
6. Uti vero non sine ratione  
notat autor actorum Lindavi-  
ensium, quod Hundius West-  
phalicorum iudicium proces-  
sum cum privilegiato hoc pro-  
bandi modo confundat, ita  
clarior & convenientior erit  
ejus mens, si dicamus, Hun-  
dium ex hoc documento non  
probasse rationem, cur Scabi-  
ni iudiciorum Westphalico-  
rum dicti fuerint: die Wissen-  
de, ut patet ex variis locis a  
Dattio adductis *ad lib.* 4.

(f) Illud ex Frehero refer-  
t Dattius *li.* 4. 48. Convenit  
cum privilegio descripto *lit. d.*  
nisi quod hoc sit latinum. Ver-  
ba ibi notabilia sunt: *Libere*  
*sedes, qua Vemeding proprie*  
*& vulgariter nuncupantur &c.*  
*cum universis Jurisdictioni-*  
*bus &c. quibus ceteri consim-*  
*iles sedes habentes, sicuti Du-*  
*catu Ascanie & Westphalia*  
*gaudent &c.* Vides hic præter  
Westphalam etiam memorari  
Ducatum Ascaniensem, ut  
inde pateat rursus, iudicia  
hæc Westphalis non fuisse  
propria.

(g) Narrat Dattius *l.* 1. 76  
hoc anno Eslingam civita-  
tem hanc potestatem a Wen-  
ceslao accepisse, ut in reos  
fractæ pacis per tornenta  
durch das Tameln i. e. die  
Daum-Stöcke oder Taumel-  
ex pluralitate votorum sen-  
tentiam dicere possent: &  
*num.* 93. declarat, daß Sie ver-  
leumdete schädliche Leute, daß  
Fürsten und Herrn Landen und  
Leuten gemeinlich wissenschaft-  
wäre, angreifen, und in ihre  
Gefängniß bringen, daß sie  
nach

Rem contusam hactenus expediemus annotationibus  
brevibus ad singula.

## §. XXV.

Dicta hactenus confirmant, vel certe pluribus ob-  
servationibus ansam dant gesta vel memorata sub secu-  
lo decimo quinto. Quorsum pertinent, sententia de  
septem conjuratoribus & executione ab ipso accusatore  
facta anno 1400. (h) Ordinatio iudicii Westphalici sub  
Ruperto Imperatore anno 1440. & declaratio variorum  
arti-

*Status proc.  
crim. sub Sec.  
XV. decade  
prima, ve-  
gnante Ru-  
perto Impe-  
ratore.*

F 2

arti-

nach solcher geschicht die sie ge-  
than haben, NB. unbeklaget in  
ihren Rāthen nach dem mehrern  
theil ihrer Erkāntniß, wohl ver-  
urtheilen, straffen und über sie  
richten mögen, als sie auf ihre  
Eyd erkennen. Idque renova-  
tum esse docet num. 95. anno  
1393. Vides hic, quod pro-  
cessus inquisitorius introdu-  
ctus fuerit etiam in iudicia cri-  
minalia secularia una cum tor-  
tura. Et quia hæc omnia per-  
acta fuerunt in conclavibus,  
& non amplius in loco publi-  
co, uti olim accusationes, in-  
de, si superior non placeat ex-  
plicatio iudiciorum secreto-  
rum, seu occultorum, dicere  
poteris, quod ideo fuerint oc-  
culto dicta, quia processus in  
occulto formatus fuerit. Et  
nescio, ubi nuper legi vel apud

Besoldum, vel Speidelium, vel  
Wehnerum, quod multæ ci-  
vitates Germanicæ sæpius pro-  
vocaverint ad privilegia Im-  
peratorum, quod iudicia cri-  
minalia judicare possint in se-  
creto bey verschlossenen Thü-  
ren.

(h) Vid. Wehnerus sub  
voce besiebnen. Wir die  
Richter und Bürger des Raths  
der Stadt N. bekennen offent-  
lich, daß für uns kam N. und  
sprach: Er hatte in des Heil.  
Reichs und unserer Stadt N.  
Schlosse in Gefängnis liegen  
sein und des Landes Dieb mit  
Nahmem N. N. und begehret  
mit dem zu fahren mit Recht,  
als sich denn zu einem solchen  
schädlichen Mann hiesche, und  
verbürgt über ihn nach Ge-  
wohnheit und Recht unserer  
vorr.

articulorum ad illa judicia pertinentium ad interroga-  
tio-

vorgenannten Stadt. Des war ihm Tag gesetzt zum Rechten auf diesen Tag dato dieses Briefs. Also kam er für Gericht, und bat ihm sein Fürsprechen fragen: Er hette seinen und des Landes Dieb liegen in den obgenannten unser Stadt Gefängnis wie er gefahren solt, daß er recht und nicht unrecht thäte. Da erkanten wir mit gemeinen Urtheil: möchte da beweisen und zu Gott und den Heiligen geschworen auf ein Schwert, daß dergenannte N. N. sein und des Landes Dieb wäre, und dann daß sechs darnach geschworen möchten mit Wahrheit ihrer Seelen, daß der Eyd were rein und nicht main (Legendum Meyn vid. th. præced. lit. e) so möchte er den hengen mit seiner selbst Hand: oder ob er jehmands hette der das vor ihn thäte, bis ihn gericht würde &c. Videntur hinc inde & alia quædam loca in recensita sententia emendationis indigere. Sequitur adhuc clausula, idem juris actori competere contra quemvis, qui hanc sententiam ejusque executionem vindi-

care velit &c. Hic nota in fructus emendationis intemptive juris veteris Germanici. Olim in facinore non deprehensus non poterat convinci per testes, sed liberabatur vel juramento purgatorio, vel provocatione ad duellum, *Vid. supra §. n. & B. displicuit hoc Pontifici, (supra §. 22.)* inde etiam probatio per testes admissa in accusatione super crimine das übernächig war, & quidem initio per sex veros testes citra accusatorem. (*ibid. 24. lit. a.*) post ea per unicum accusatorem & sex conjuratores, magis de credulitate, quam de facti veritate jurantes. (*ibid. lit. e.*) Et hæc omnia magnis quidem abusibus erant obnoxia, etiam quamdiu judicia publice in præsentia populi habebantur, sed non tamen tantis, quanti erant abusus subsequæntium temporum, ubi juramenta fiebant in secreto loco judicii, reo non præsentente, nec audito, uti hoc loco. Prætextus haud dubie fuit, præsentia ejus non esse opus, cum convicti per tes-

tionem Imperatoris eodem anno per Scabinos facta, (i)

F 3

Privi-

tes contraditio non attendenda fit, nec adeo ejus confessione videatur esse opus. 2. Habes hic iterum novum argumentum, cur judicia illa dicta fuerint secreta, quod ne quidem reo, tantum abest, ut populo præsentibus juramenta & probationes peragerentur & sententia pronunciaretur. 3. Illo tempore adhuc honestum officium serat exequi sententiam criminalem. 4. Magnus metus incutiebatur illis, qui hunc modum procedendi improbare vellent, cum familia timenda haberent. Quod rursus occasionem dedit, ut iudices potestate sua valde potuerint abuti. Ut adeo non mirandum fuerit, quod multi de corrigenda illa imprudente emendatione morum veterum cogitaverint.

(i) Refert vtrumque Dattius *Lib. 4. cap. 7 & 8.* Sed cum ipse de antequitate ejus dubitet, eamque in plerisque convenire putet, cum Reformat. Colonienſi, relinquimus meditationes ulteriores super hac ordinatio-

ne lectori. Interim illud inde constat, reduci in hac ordinatione in quibusdam judiciis criminalia ad statum priorem (intempestive emandatum) supra §. 7. *seqq.* descriptum, & imprimis improbari illas clandestinas accusationes & condemnationes. Quamvis & ibi multa videantur subesse sphalmata, quæ emendare tentat Dattius, nescio an ubi vis feliciter. Interim ex dicto cap. 7. & 8. patet, nescisse Mann und unwissende Mann ita secerni, ut Scabini sint *wissend*, (vide potiss. *pag. 775. num. 20.*) reliqui *unwissend*. Mihi videntur priores ita dicti, quod ipsi soli scirent processum criminalem contra reos formatum & sententias intra fores clausas conceptas, cum alias populus omnis earum rerum conscius esset. *Conf. §. preced. l. c. in fine.*

(k) In isto privilegio Rupertus ad Instantiam Hermani Landgravi Hassiæ, Swagerii sui, Salentinum quendam constituit liberum comi-

Privilegium ejusdem Ruperti super Frigriaviatu dato in Frieholenor ann. 1410. (k)

## §. XXXVI.

Sub decade  
quarta.

Item porro privilegium Kizingense urbi ab Episcopo Herbipolensi & Marchione ac Electore Brandenburgico datum ann. 1436. (l) Consultatio de emendandis judiciis occultis sub Sigismundo in comitiis 1437. (m) &

comitem in illa sede, sita in dominio Züschen. Sed privilegium illud saltem generalia continet. Refert illud Freherus *de occ. Westph. judic.* pag. 12.

(l) Wenn ein schädlich Mann oder Frau hinführe zu Gefängnis kommt, und die Missethat vor einen Vogt und zweyen Geschwornen bekennet, solche darf man nicht beschreyen, sondern der Zent-Vüttel soll die Dörfer darzu fordern, als von alter herkommen ist, und man mag über sie richten was recht ist. Welche aber in ehe geschriebener massen die Missethat nit bekennen, die mag man besteben u. zu dem aberichten was recht ist. Wehnertus voce besteben. Hic iterum apparet, judicia non amplius publice fuisse habita, sed in locis secretioribus, verbis: vor einen Vogt und zweyen Geschwornen 2c.

(m) Item das. u. Gn. D. der R. Käyser bestelle, daß die heimliche Gericht besetzt und besalt werden, der zu gebrauchen uf te erste und beginalich Herkommen und daruff und darum sie zu erst erdacht und bestätiget worden seyn, und daß niemand daran geheischen oder geladen werde, denn umb Sache die dar für gehören. Datt. *L. 1. cap. 26. n. 7. p. 178.* Hic notatur dilerte abusus, quod in judiciis secretis tractatae fuerint causae eo non pertinentes, obsecurum tamen est, an id intelligendum sit ratione personarum districtui judicii non subditarum, an ratione causarum ipsarum stricte sic dictarum. Deinde dicitur quidem, degenerasse judicia & restituenda esse ad primævum statum, sed dubium est, an ad statum primævum, de quo egimus §. 7. seqq. an ad statum primævum

& sub Alberto in comitiis 1438. (n) & reformatio prima  
Coloniensis jussu Sigismundi Imperatoris (o) composita  
1439. (p)

## §. XXVII.

primæ emendationis, de quo  
dictum §. 17. *seq.* Conf. §. præc.  
lit. h.

(n) Dattius IV. 2. 41. ubi que-  
runtur status de abusibus vari-  
is horum judiciorum, utilita-  
tem & pacem Imperii turbantibus, 1. ratione judicum, quod  
banniti inter judices sint, 2. ratio-  
ne modi, quod degeneraverint  
judicia a primæuo instituto, 3. ratione personarum &  
4. causarum, daß man niemand  
heische oder lade denn die, und  
umb die Sache die dahin gehö-  
ren, oder der man zu ehren und  
rechte nicht mächtig seyn möcht.  
Horum omnium emendationem  
& annullationem ac pœ-  
næ impositionem petunt sta-  
tus ibidem.

(o) Ab ipso Imperatore  
Sigismundo confirmatam &  
publicatam esse die conver-  
sionis Pauli 1439. dicit Frehe-  
rus d. l. pag. 29. Sed eo an-  
nore nabat Albertus & apud  
Goldstum Tom. 1. der Reichs  
Satzungen pag. 163. *seq.* qui

illam reformationem exhibet,  
verba finalia pag. 166. sunt am-  
bigua, quamvis rubrica pag.  
163. mentionem faciat con-  
firmationis ab Imperatore fa-  
ctæ.

(p) Constat capitibus 20.  
Primum disponit de qualita-  
te comitis des Frey Grafens  
v. g. quod debeat esse inge-  
nuus in Westphalica terra na-  
tus, nullius criminis obnoxius,  
quod non debeat alias causas  
judicare, quam de quibus or-  
dinaverit Carolus M. quod ad  
sedes liberas pertinere debe-  
ant. Hæ causæ recensentur  
capite secundo. Et sunt fere  
eædem, quæ extant in jure Sa-  
xonico: scilicet hæresis, fa-  
crilegia, proditiones, stupra  
violenta, furta, rapinæ, in-  
cendia, homicidia. Vid. *su-  
pra* §. 8. 9. 10. 11. & loca ibi al-  
lata, potissimum locum, §. 11.  
*lit. n. in fine.* Ut adeo appa-  
reat, Germanos male tulisse,  
quod processus eorum anti-  
quus emendatione intempe-  
stiva in deterius degenerave-  
rit.

rit. Nec mirum, cur institutio judiciorum horum Carolo M. adscripta fuerit, quia totius Speculi Saxonici contenta ab eo fuisse publicata in tenebris illorum temporum credebant. Vid. Gryphander. *de Weichbild. cap. integr.* 37. In sequentibus capitibus multa continentur repetita, quorum vestigia deprehenduntur in ipso Speculo Saxonico v. g. de differentia citationis Scabini & aliorum, nisi quod subinde appareat in eo fuisse differentiam relictam, etiam secundum intentionem ipsius reformationis, quod citationes non amplius viva voce fierent, sed in scriptis, (*cap. 3. seq.*) quod citati debeant comparere & de crimine accusato se purgare aut se justificare debito modo, (qui tamen non exprimitur;) hoc vero non factio & accusatione probata in secretum bannum reum esse declarandum, (vort in die heimliche Recht richten *cap. 6.* quæ vox heimliche Recht etiam adhibetur *cap. 18. 19. 20.*) Unde constat, mansisse modum judicandi intra parietes & loca clausa, adeoq; in prima hac reforma-

tione illam occultationem sententiæ in se nunquam fuisse a reformatoribus taxatam. Dicitur etiam (*cap. 11.*) accusatorem debere accipere testimonium seu copiam sententiæ banni, sed eam non debere manifestare, nisi veris Scabinis. Illud etiam valde notabile, quod in *cap. 9.* citatus, si compareat, cum triginta vel paucioribus personis armatis coram judicio, & iudicium sit clausum, ac nolle personas illas intra iudicium admittere, quod tum reus condemnari non deberet. Hæc sunt reliquæ juris Saxonici *Lib. 2. art. 67.* Wer umb Ungericht beklaget wird, der mag nicht mehr denn dreyßig Mann mit sich führen für Gericht: Wann sie dann vorkommen, so sollen sie keine Waffen tragen noch führen ohne Schwert allein. Porro disponitur: Clericos non esse citandos ad iudicia libera, sed clericum etiam non debere inhibitiones aut mandata publicare adversus hæc iudicia (*cap. 17.*) nec appellandum esse ab his iudiciis tanquam summis & ab ipso Rege concessis & institutis. (*cap. 18.*)

(q) En.



## §. XXVII.

Floruit eodem tempore Johannes quidam de Franco-  
fordia, (q) hæreticæ prauitatis inquisitor, (r) qui tra-  
ctatum quendam publicavit contra Scabinos occulti ju-  
dicii Feymeros appellatos, (s) unde tamen distinctam  
cognitionem de statu occultorum iudiciorum vix haurire  
possis, (t) quam forte nec ipse autor habuit. (u)

*Ubi de Jo-  
hannis de  
Francofor-  
dia scripto  
aduersus hæc  
iudicia.*

G

## §. XXVIII.

(q) Encomium ejus ex  
Trithemio habes apud Frehe-  
rum pag. 16. ubi dicitur etiam,  
quod circa tempora Sigismun-  
di Imperatoris & Eugenii Pa-  
pæ IV. claruerit 1430.

(r) Ita de se ipse testatur a-  
pud Freherum p. 28.

(s) Haud dubie a bannitio-  
ne von verseymen, quam in ab-  
sentes dictabant. Conf. *supr.*  
§. 24. *lit. d.* Tractatum i sum  
exhibet Freherus pag. 17. *seq.*

(t) Neque enim describit  
distincte statum iudiciorum,  
quem oppugnat, sed rationes  
saltem, cur eum oppugnet, af-  
fert, ubi notat *prop. 7.* quod  
nullus innocens debeat inter-  
fici, & nullus nocens ordine  
juris prætermisso, & in *prop. 8.*  
quod nemo debeat coopera-  
ri, ut reus damnetur æter-  
naliter, id est in *proposit. 10.* sine  
confessione & remissione pec-

catorum. Item in *proposit. 11.*  
quod nec imperialis nec pa-  
palis potestas se eo extendat,  
ut darent licentiam quibus-  
cunque, quod in quacunque  
causa, quemcunque, vel quo-  
cunque modo deprehensum  
possent suspendere, vel alio  
mortis genere intermere. Un-  
de postea concludit, hoc de-  
bere attendere Feymeros, qui  
dicant se habere a Papa quo-  
dam & quodam Imperatore Ka-  
rolo potestatem suspendendi  
homines sine prævia discussio-  
ne, & non juridice, ut fieri de-  
beat, confessum vel convictum  
item quod sint simul actores &  
judices, quod non curent reos  
ante mortem confiteri peccata  
& ab iis absolvi, ut adeo vix  
digni sint illi iudices, porcos  
custodire: & tamen neminem  
audere publice prædicare  
contra tales abusus &c. Hæc  
est

## §. XXVIII.

Sub decade  
quinta.

Extant etiam in hoc seculo privilegium Scabinorum liberorum de anno 1441. (w) item reformatio Friderici III. Imperatoris de anno 1442. (x) ac petitio Civitatum quarundam eodem anno, ut Cæsar ipsis confir-

est synopsis totius illius scripti.

(u) Fuit enim inquisitor hæreticæ pravitatis, ut modo notatum. Præterea Doctor Heidelbergensis, & Capellanus ac Secretarius Comitis Palatini Rheni & Ducis Bavaricæ &c. (Freherus pag. 16.) adeoque pro statu illorum temporum parum gnarus morum Germanicæ & Saxonicæ. Sed potius videtur omnia improbasse, quæ non convenirent cum jure Canonico & processu inquisitorio a Papis introducto.

(w) Vide latius Datt. IV. 3. 49. ubi inter alia p. 745. Dits Urtheil sag ich an emen echten rechten freien scheffen des hilgen Nicks, diena rade und anweisinge der Dingpflichtigen und umbstendeneru des freien Gerichts darauf wiffete für recht: daß man in Rechten dheimen (i. e. feinen) freien scheffen unib eringer Mißdat willen an sin Lib

und Cere mit geweltliche gripfen off tasten, en falle, er en werde dann erst geheischet, verbodt, und gewunnen, als recht ist, er en wurde dann begriffen mit handhafftiger Dat, oder mit blyhendender schyne und gichtigen Munde &c. Quid hic sit blyhender schyne, ignoro, nec exponit Dattius, nisi forte intelligatur gladius vagina vacuus, mit blindendem Degen oder Schwerd. Gichtiger Mund vero videtur denotare clamorem antiquitus in handhafften Thaten usitatum, etsi pro ipsa deprehensione in facinore eam phrasin accipiat Dattius IV. 2. 145. & IV. 8. 22. Sed vid. infra §. 31. lit. f.

(x) Extat illa in *statutis & rescriptis imperialibus* Goldasti Part. 1. p. 206. c. 7. & in *Document. historic. Friderici III. f. 132.* item in collectione vulgari recessuum imperii ab initio, & repetitur in ea fere refor-

maret iudicia secreta ad eum modum saltem exercenda, secundum quem instituta sint a Carolo. (Magno) (y)

## §. XXIX.

Pertinet huc privilegium Friderici III. datum anno 1458. Henrico von Nechberg. (z) & aliud Civitati Noribergensi datum anno 1459. (a) quorum illud de non adhibendis septem conjuratoribus agit, hoc viro præcipit, ne cives Noribergenses evocentur ad alia quæcunque iudicia, sive Westphalica, sive alia.

Sub decade  
sexta.

G 2

## §. XXX.

reformatio Colonensis in §. 26. adducta. vid. ibi lit. p. Adde Freherum p. 37.

(y) Apud Datt. IV. 2. 47. ubi tamen nescio, qua ex ratione idem n. 44. addiderit, id ideo factum esse, quod Civitatibus imperii & principibus ipsius sua contra reformationem Colonensem gravamina non deessent. Neque enim in ipsa petitione quicquam conqueruntur contra dictam reformationem. Quin potius ipsa petitio conformis est vid. §. 26. lit. p.

(z) Apud Dattium I. 1. 79. in verbis: nach des Reichs Recht zu richten ohne übersagen und beweisen der sieben Personen so bishero gebraucht wor-

den, nach gestalt einer jeden Verhandlung.

(a) Scilicet concesserat Imperator eodem anno magistratui Noribergensi iudicium criminale superius dictum Bann über das Blut, in Documentis Friderici III. pag. 267. Et in hujus privilegii confirmationem aliud etiam concessit in thesi memoratum, ne per Westphalia & aiorum judiciorum veterorum Frigravios evocentur, si videlicet iustitia ab ipsis non fuerit denegata querulantibus. (ibid. p. 268.) vel ut in idiomate germanico continetur (ibid. p. 144.) an einige verpöten Gericht oder Freystüle zu Westphalen oder andern enden Freystüle mit nichten geladen werden sollen;

## §. XXX.

*Sub decade  
septimo.*

Cæterum etsi Johannes de Francofordia conquestus fuerit de celerissima executione condemnatorum, (b) interim tamen ea neque in reformationibus politicis inter abusus fuit relata, (c) neque etiam desuit statim, sed adhuc in Saxonia anno 1470. fuit alicubi usitata. (d)

## §. XXXI.

sollen: alldieweil doch den, die zu beklagen haben, die Gerechtigkeit nicht versagt wird. *vid. supr. §. 26. lit. n.* Verita autem, verbotten dicuntur hic iudicia illa, quorum tollendorum causa jam aliquot reformationes erant tentata.

(b) Vide §. 27. lit. r.

(c) Vide §. 26. lit. p. §. 28. lit. x.

(d) Mullerus in Annalibus Saxonis ad hunc annum. In ersten Montage in der Fasten hat Claus Antonius, Bürger zu Budstatt einen andern Bürger daselbst, Namens Heinke Kirchnern, als dieser in Rathskeller allmo sie beide in der Zucht gefessen, in etwas geschlaffen, mit einem Brodmesser durch den Hals gestochen, daß er von stund an ohne ach und wehe niedergefallen, und des Todes blieben.

Der Thäter ist so bald in Verwahrung genommen, und ihm noch selbigen Abend nachdem der Rath daselbst über denselben drey Hals-Gericht auf einander gehalten, bey Strowischen durch des Entleibten ältesten Schwertwagen das Haupt abgeschlagen worden. Als nun Herzog Wilhelm der III. zu Sachsen diese geschwinde Execution erfahren, hat er den Rath zu Budstatt nachher Kostla erfodern und ihn darüber vernehmen lassen. Welcher sich uff Landgraf Friedrich des Jüngern in Ehringen erheilten begnadigungs-Brief beruffen. Worauf der Herzog gegen des Raths Abgeordnete gesagt: Ihr Herrn von Budstatt, ziehet hin mit euren Berichte, Gott behüte mich vor euren Gerichte. *Parat ex dictis r. modum ante executionem reo adjungendi sacerdotem*

## §. XXXI.

Antecessor & avus Caroli V. Maximilianus Imperator ann. 1495. iterum reformationem iudicii Westphalici publicavit (e) & ann. 1498. Baroni in Limburg privilegium dedit de abrogando more des bestebens (f) atque simile quid in Marchionatu Burgoico ann. 1510. G. 7. confi-

*Status proc.  
erim. Sub  
Maximiliano  
I. Imperato-  
re.*

tem ex processu inquisitorio Cleri transisse in processum accusatorium. La corum pedetentim, & facilius se insinuasle iudicis principum, quam ciuitatum, ubi cives sunt tenaciores retinendorum rituum quibus semel adfueti sunt. 2. Adhuc illo tempore executionem sententiarum capitulum pro re honesta habitam fuisse.

(e) In vulgari editione Re-cessuum Imperii extantem. Repetitur ibi de verbo ad verbum reformatio Friderici III. & sanctio pœnalis contra inobedientes amplioribus verbis inculcatur. Conf. Freher. pag. 32. Apparet inde, quod illi abusus altas radices egerint, ut non facile extirpari constitutionibus etiam Imperii publicis potuerint.

(f) Wiewohl bisher in dem Halsgerichtem herkommen

gewesen, wenn sei adliche Leut in denselbem Gerichten betreten, daß die um ihre Missethat, wie wol wahrer Schub oder gichtiger Mund vorhanden wäre, mit sieben Manne, so darum ihren Eyd thun müssen, bezenget, und damit vom Leben zum Tode gebracht würden, und dadurch das Ubel ungestrafft bliebe: so haben Kayserl. Majest. diese Gewohnheit abrogiret, auf daß das Ubel gestrafft, der gemeine Nutz besördert, und denen Diebten sein Lauff gelassen werde, und auf wahren Schub, gichtigen Mund oder Leumuth, und ihr selbst Bekänntnis richten und straffen und die Ubelthäter ferner zu übersehenen nicht schuldig seyn sollen. Wehner. voce besteben. Nota hic (1) satis diserte explicari, quid sit gichtiger Mund quem loquendi modum supra §. 28. lit. n. recte quidem de clamore explicat.

constituit. (g) Sub eodem Imperatore ann. 1512. in Comitibus Trevirensibus status Imperii ordinationem severiorem contra judicia occulta Westphalica procegerant, (h) & Colonienfis Archiepiscopus Philippus reformationem Maximiliani memoratam cum praefatione

plicavimus, sed in eo decepti sumus, quod putaverimus, intelligi clamorem des benuffens oder Zetergeschreyes, cum potius intelligatur clamor famae gemeine Ruff, Geschrey, unde & Leynuth dicitur, quasi der Leute oder Leyen Mund. (2) Pedetentim per continuationem ejusmodi constitutionum & privilegiorum, in quibus probatio per septem testes fuit abrogata & indicia ac fama, item confessio rei commendata fuere, (quae satis sensibilibiter ex processu inquisitorio petita sunt,) processum inquisitorium immixtum fuisse accusationibus veterum Germanorum, & ita accusationes insensibilibiter deficere incepisse.

(g) Datt. I. 1. 80. Hic fere eadem repetuntur, quae modo lit. praeced. descripsimus, nisi quod addatur, daß das bestebenen wieder die gemeine geschriebene Rechte sey. & ite-

rum. Nach gemeinen geschriebenen Rechten auf offenbare That, gichtigen Mund und eines jeden Bekentnis, unversehrt der Marggraffschafft Burgau alten Herkommens zu vollführen. Scilicet introductis academiis & stabilitis ibi Professoribus Juris Civilis & Canonici, hi intenderunt, mores patrios evellere & Romanos introducere. Utrum vero per jura scripta hic intelligatur Justinianus, an Canonicum, an vtrumque, obscurum est. Putarem tamen ob modo dicta de processu inquisitorio, magis respici ad Jus Canonicum. Sed tamen haec omnia subdole acta sunt, addita scilicet clausula, quod salvis consuetudinibus receptis id fieri debeat, cum haec clausula plane contradictionem totius negotii involvat.

(h) Apud Goldastum fol. 235. der Reichs Satzungen. Nachdem von wegen der freyen

oder

de abusus der Frey-Stuete circa illa tempora in territorio suo publicavit. (i)

## §. XXXII.

oder heimlichen und Westphalischen Stul-Gerichten und Rechten manig Bidermann umb seine Ehre, Leib, Leben, und Gut bracht worden ist, und dadurch die hohen Gerichte, der Bann über das Blut zurichten, der doch bey den höchsten Regalien eins ist, verachtet und wider das Gebot Gottes gehandelt wird, daß ohne Erkänntnis der Rechten niemand von wegen derselben gerichten seiner Ehren, Leibs, Lebens, oder Guts angefaßt oder enteuffert werden sollte. Wo aber jemand mit Recht an Ender, da sich gebührt, seiner Ehr oder sonst Leibs, Lebens oder Guts fällig oder vertheilt würde, alsdenn und sonst nicht mögen die Wissende oder andere von wegen solcher freyen Gericht handeln. Et si quis contra fecerit, in eum statuitur poena infamiae, mortis, banni imperialis &c. Etli vero Dattius V. 2. 117. seq. varia hac occasione von Königs-Bann collegerit, non tamen explicuit, quid significet,

quod judicia Westphalica hic dicantur contemnere bannum regiam sanguinis: cum tamen per dicta ibidem a Dattio ipsi Comites liberi horum judiciorum bannum sanguinis a rege acceperint. Videtur per contemptum intelligi abusus, per verba statim sequentia, und wider das Geboth etc. aut etiam praesudicium judiciorum aliorum tam Principum & Comitum ac Baronum, quam Civitatum Imperii, qui ipsi per aliquot secula jurisdictionem criminalem vel ab Imperatore acceperant, vel in temporibus turbulentis sibi acquisiverant ac se ita a jurisdictione liberorum illorum Comitum exemerant. Unde consilium hic datur, ut istis Scabinis der frey Stüle, omnis jurisdictio detrahatur, & cum ipsi hactenus sententias a Collegis dictas executi fuerint, sola executio ipsis relinquantur, tanquam personis vilibus, cum executores sententiarum criminalium tam secundum mores Romanos, quam

## §. XXXII.

*Connexio ha-  
tenus dicto-  
rum cum §. 5*

Quamvis autem ex hæcenus dictis communis isque  
varius error de judiciis Westphalicis occultis & eo-  
rum constitutione, ad oculum monstrari possit, nolu-  
mus tamen nova hac digressionem lædium lectori move-  
re, sed ad finem properantes sufficere ea quæ hucusque  
(k) collegimus, arbitramur ad intelligendam sententiam  
Caroli V. dum novam ordinationem ad coercendos  
abusus sedium liberarum *der Frey = Erute* confici jus-  
sit. (l)

## §. XXXIII.

*Ipsa perfectio  
Constitutio-  
nis Criminali-  
tis per alio  
quos annos  
dilata.*

Et si vero prætextus hic emendandi abusus judicio-  
rum Westphalicorum satis speciosus videretur pro com-  
mendanda nova Constitutione Criminali a Carolo  
V. statibus proposita (m) cum plerisque Statibus ea ju-  
dicia essent exola, (n) qui & privilegiis sibi aduersus ea  
variis

quam secundum principia ju-  
ris Canonici pro vilibus, & ut  
hodie loqui solemus, levis no-  
tæ macula notatis haberi inci-  
perent. Uti vero apparet ex  
Recessibus imperii de an. 1512.  
ista ordinatio tanquam nimis  
violenta & rigida a statibus Im-  
perii non fuit approbata.

(i) Ap. Goldastum. *ibidem*  
Taxantur ibi Comites liberi &  
Scabini, quod personas & cau-  
sas exemptas ad judicia sua tra-  
here velint, quod sint simul  
judices, partes actuarii & ad-  
vocati partium, quod Scabini

sint personæ viles & infames  
&c.

(k) a §. 6. *hucusque.*

(l) *Supra* §. 5.

(m) Nam constat ex verbis  
R. I. supra §. 5. *lit. l.* allatis, ali-  
quam delineationem (emendationem  
Anffatz, Concept) Constitutio-  
nis statibus esse oblatam &  
Præsidi (dem Stadthalter) ac  
consiliariis Regimenti, ut e-  
am reviderent ac publicarent,  
injunctum esse.

(n) Vide §. 31. *lit. b.* Dat-  
tium IV. 4.

(o)



variis prospexerant, (o) & confederationibus; (p) res tamen successu caruit, & per plures annos quieuit; rationem facile divinare poterimus & mox dicendis, (q)

## §. XXXIV.

Id constat, quod status imperii sub variis pretextibus, *Renitentibus videlicet quibusdam Statibus. Sed tandem an. 1532. consummata.* potissimum autem, quod varii nec uniformes sint mores & ritus processuum criminalium, quorum multi nulla opus habeant emendatione, intentionem Imperatoris divertere intenderint, atque eum in finem varios cunctandi modos excogitaverint, nec id fecerint, quod in sequentibus Recessibus Imperii ipsis injunctum erat. (r) Interim tamen Imperator hanc inventionem Statuum sentiens, eo firmius proposita suo institit, & anno 1529. iterum urfit in Comitibus Spirensibus, ut status per deputatos convenirent, ac ordinationem interim a Regimine

H

Cæsa-

(o) Quorum quædam recenset. *Datt. IV. 4.*  
 (p) Ita in documentis Diplomatum Friderici III. p. 136. extat confederatio Comitis Palatini, Episcopi Argentinenfis, Archi-Ducis Austriæ, Marchionis Badensis &c. item Civitatis Argentinensis & Bafilensis aliarumque plurimum civitatum facta anno 1461. in qua repetunt reformationem Friderici III. & in ejus executione sibi invicem manus auxiliares pollicentur.  
 (q) Scilicet putarunt haud dubie status Imperii, aliud

quid subesse & abrogationem abusu illorum esse saltem pretextum novæ illius constitutionis, revera autem intendere Imperatorem abrogationem plenariam vel judiciorum Westphalicorum, vel etiam totius processus criminalis hætenus in Germania usitati, ac ita periculum subesse, ne libertas statuum, aut etiam jura eorum, qui hætenus judicia illa libera exercebant, damnum pateretur &c.

(r) Utrumque docebunt verba Recessuum statim sequentia.

(s) Re-

Caesareo emendatam perficerent; (s) hoc vero a Statibus non factum anno subsequente 1530. in comitiis Augustanis iussit, ut singuli status in comitiis subsequenter vocato positivo & decisivo sententiam suam de ordinatione hac declararent. (t) Uti etiam anno 1532. in comitiis

Ratis-

(s) Recess. Imp. de 1529. §. 31. Item als die Kayserl. Regierung vermög eines Articuls im Abschied des gehaltenen Reichs-Tags zu Worms, die peinliche Halsgerichts-Ordnung wie der Zeit ein Form gestellt ze. besichtiget, und uns 150 alhie überliefert: haben wir ermesen und bedacht, daß die Sach und Ordnung des Menschen Ehr, Leib, Leben und Gut belanget, und großes, tapffers und wichtigs Rathschlags wohl vonnöthen, und insonderheit, dieweil der Articul etwan viel, Item die Gebräuch und Herkommen an vielen Orten ungleich, darzu daß es ein ewige beständige Constitution und Satzung seyn soll, und darum darmit nicht zu eülen, sondern mit guter Vorberachtung, gnugsamer Erfahrung und zeitigem Rath fürzunehmen seynd: demnach haben wir, auch Churfürsten, Fürsten, und Stände,

für nothdürfftig angesehen, daß ein jeder Stand desselben Briefs Abschrift nehme, die der Nothdurfft besichtigen und ermesen, und daß ein jeglicher der sechs Kreys auff unsern Frauen Tag Purificationis schierst kommend, zwo geschickte, gelehrte, verständige, erfahrene Persohnen mit ihrem Rathschlag und Gutbedüncken anhero gen Speyer zu der Kayserl. Regierung, schicken und vorordnen solle, sich samlich mit der Regierung solcher Hals-Gerichts-Ordnung nach Gelegenheit unterstehen zu vergleichen, und fürter zu publiciren.

(t) Recess. Imp. 1530 §. 97. Wiewohl der Hals- und Peinlichen Gerichts-Ordnung halben auff jüngst gehaltenen Reichs-Tag zu Speyer einmütiglich beschlossen und im Abschied gesehen, daß aus hochwichtigen und tapffern Ursachen damahls angezeigt, ein jeder Stand des

Begriff

Ratisbonensibus ordinatio illa publicata ac ad dissentientium vota enervanda clausula addita est, quod hæc ordinatio non debeat præiudicare Statuum iuribus ac moribus æquis ac idiuturnis. (u)

H 2

§. XXXV.

Begriffs oder Notul der Halsgerichts Ordnung so durch unser Statthalter und verordnet Regiment im Heil. Reich gestellt, Abschrift nehmen, die der Nothdurfft ermesen, und demnach ein ieder der sechs Kreys auf unser Frauen Tag Purificationis nechst verrückt zwo geschickte, gelehrte verständig oder erfahrene Personen mit ihrem Rathschlag und Gutbedüncken gen Speyer zu unser Regierung schicken und verordnen sollen, sich mit jezt berühmter unser Regierung solcher Halsgerichts Ordnung nach Gelegenheit, unterstehen zu vergleichen, und fürter zu publiciren: dieweil aber auf bestimmte Zeit niemand von den Kreysen erschienen und solchem Recess kein folg beschehen, ist dieselbig gestellte Notul abermals für die Hand genommen, und mit zeitigem Rathschlag in noch bessere Ordnung gestellt. Dieweil aber die Bräuch der Landschaft ungleich und dis ein

Werk und Sache ist, so des Menschen Seel, Ehr, Leib, Leben und Gut antrifft: und darum gutes Rathschlags und Erfahrung wohl von nothen, haben wir uns mit Churfürsten, Fürsten und Ständen, und Sie hintwiederum mit Uns vereinigt und verglichen, daß ein jeder Stand von jeziger corrigirten Ordnung Abschrift nehmen, und sich darauf endlich entschliessen, was darinn nach Art, Herkommen und Gebrauch zu thun oder fürzunehmen sey: also, daß ein jeder Stand auf nechst künftigen Reichs Tag sein endlich Gemüth und Meinung in solchen eröffnen, damit man sich deshalb ein einhelligen Beschluß, wie es damit gehalten werden soll, vereinigen und vergleichen möge.

(u) Recess Imp. 1532. tit. 3. Nachdem auch die Hals oder Peinlich Gerichts Ordnung auf jüngst gehaltenem Reichs Tag zu Augspurg für die Hand genom

## §. XXXV.

*Autores Con-  
stitutionis Ca-  
rolinae. Ordina-  
tio Bam-  
bergensis.*

Eti vero de Autoribus, quorum ope & industria-  
tus fuerit Imperator; in conficienda hac ordinatione di-  
serte non confitet, (w) nullum tamen est dubium, Con-  
stituti-

genommen, mit zeitigem Rath-  
schlag in noch bessere Ordnung  
gestellt: aber diemeil die Ge-  
bräuch der Landschaft ungleich,  
auch dies ein Werk und Sach  
ist, so des Menschen Seel, Ehr,  
Leib, Leben und Gut betrifft,  
darum gutes Rathschlags und  
Erfahrung wohl von nöthen:  
deshalb aus treffentlichen Ur-  
sachen Wir euch Churfürsten,  
Fürsten und Stände uns auf  
obgemeldtem Reichs-Tag ver-  
einigt und verglichen, daß ein je-  
der Stand von der corrigirten  
Ordnung Abschrift nehmen,  
sich darauf endlich entschließen,  
was darin nach Art, Herkom-  
men und Gebrauch zu thun, oder  
fürzunehmen sey: also, daß ein  
jeder Stand auf diesem Reichs-  
Tag sein Gemüth und Meynung  
in solchem eröffnen, damit man  
sich deshalb eines einhelligen  
Beschluss, wie es damit gehal-  
ten werden soll, vereinigen und  
vergleichen mög. Demnach ha-  
ben wir, auch Churfürsten, Für-  
sten und Stände nach ferner Be-

rathschlagung der Sachen, <sup>Ort</sup>  
dem Allmächtigen zu Ehr und  
Lob, auch zu Förderung gemei-  
nes Nutzens für gut und nutz  
angesehen, daß gedachte Hals-  
Gerichts-Ordnung in Druck ge-  
geben, und in das Reich publi-  
cirt und verkündt werde, damit  
alle und jede unser und des Heil-  
Reichs Unterthanen sich hinsür-  
ter in peinlichen Sachen in Be-  
denken der Groß und Fährlich-  
keit derselben, jetzt angezeigter  
Ordnung, dem gemeinen Reichs-  
te, Billigkeit und löblichen herge-  
brachten Gebräuchen gemäß  
halten mögen, wie ein jeglicher  
ohn Zweifel für sich selbst zu  
thun geneigt und deshalb von  
den Allmächtigen Belohnung zu  
empfangen verhofft. Doch wol-  
len wir durch obbemeldte Ord-  
nung Churfürsten, Fürsten und  
Ständen an ihren alten wohl  
hergebrachten, rechtmäßigen und  
billigen Gebräuchen nichts be-  
nommen haben.

(w) Nam in Receptu 1521.  
supra §. 5. lit. l. dicitur lateant.

Das

stitutionem Criminales ab Episcopo Bambergensi (x) anno 1510. publicatam (y) fundamenti loco fuisse positam, & illi hinc inde aliquid additum aut demptum fuisse. (z) Unde de usu huius Constitutionis Bambergensis in exponenda Constitutione Carolina, (a) & de iudicio

H 3

cio

Daß die peinl. Gerichts-Ordnung mit Rath der Stände in eine Form und Begriff gestellet worden: neque tamen additur, a quibus vel quorum statuum consilio id factum fuerit.

(x) Wehner. in voce besien & passim alibi, una cum Bambergensi hac ordinatione citat etiam Brandenburgensem, in numeris articulo- rum & contentis eorum cum Bambergensi convenientem, ac adeo verosimiliter vel æque antiquam, vel saltem ante constitutionem Carolinam ex illa Bambergensi desumptam. Sed Brandenburgicam hanc constitutionem nondum vidimus. Id tamen inde constat, magnæ autoritatis illis temporibus fuisse ordinationem Bambergensem.

(y) Præulius est: Bambergische Halsgerichts und rechtlich Ordnung in peinlichen Sachen zu vollfahren, allen Städten, Communen, Regimentern,

Antleuten, Bögten, Verwese- ren, Schultheißen, Schöppen und Nichtern dienlich, fürderlich un behülfflich, darnach zu handeln und recht zu sprechen, ganz gleichförmig gemeinen geschriebenen Rechten. &c. Daraus auch dis Büchlein gezogen und fleißig gemeinen Nutz zu gut gesamlet und geordnet ist. In fine additur: Gedruckt zu Wenz (lego Wenz) durch Johannem Schöffer auf Laurentii im Jahr &c. 1510.

(z) Patet id ex collationem & inspectione duarum illarum ordinationum, Bambergensis & Carolinæ.

(a) Nam quoties de sensu dubium est sæpius verba omis- sa, sæpius verba prioribus ad- dita lumen interpretationi ac- cedunt, quo deficiente non mirandum, quod Commen- tatores sæpe in exponenda ordinatione criminali velut in tenebris palpent, aut difficilia loca plane prætereant & negli- gant,

cio ac prudentia in scribenda ordinatione adhibita facile  
(b) judicari poterit.

## §. XXXVI.

*Intentio vera  
duplex consi-  
tationis  
criminalis  
Caroline.*

Simul eo nos ducit illa meditatio, ut quamvis, nihil certi de vera intentione Caroli V. asserere possimus, (c) illud tamen extra omnem dubitationem videatur esse positum, quod illi, qui consilium Imperari dederunt, ut ordinationem hanc criminalem publicaret, primario intenderint, partim ut processum criminalem hactenus in

gligant. Qui genuinum Commentarium in Constitutionem Carolinam meditatatur, ordinationem Bambergensem eiusque textum integrum adiungere debet. Res magis exemplis quam prolixo ratiocinio comprehenditur, & meminimus, Dn. Præsidentem cum ante biennium Constitutionem criminalem in publicis prælectionibus explicaret, hinc inde plurimis exemplis assertionem hanc confirmasse.

(b) Nam ann. 1510. regnabat adhuc summa barbaries in Germania, in omnibus studiis, etiam in Jurisprudencia. Unde non mirandum, sed aliquo modo excusandum, quod constitutio Criminalis a capite ad calcem nævis tam quoad ordinem, quam quod sensum laboret, & de

judicio ac prudentia exigua compilatorum testimonium ferat.

(c) Fuit Imperator Carolus V. Princeps valde occultans consilia sua, ut non obstante capitulatione absolutam in Imperio potestatem sibi compararet, similis in multis Augusto Imperatori. Sed inter artes Augusti, quibus fuminum imperium in Romanos, etiam dissimulando confirmare intendit, etiam referri solet, quod operam dedit inter alia, ut summa juris incertitudo introduceretur. Videlicet id ostendentem Dn. Præsidentem in *Nævus Jurisprudent. Ante-Iustin. Lib. 2. cap. 2.* Hoc pacto enim lites multiplicantur & dissidia inter civitates crescunt, quæ impediant ne unanimi consensu defendant

in Germania receptum penitus abolerent, (d) partim ut loco processus accusatorii sensim introduceretur in Germania processus inquisitorius tamquam processus ordinarius. (e)

## §. XXXVII.

dant libertatem pristinam, ut in maiori indies fiat potestas Principis. Facile prævidit Carolus V. ex introductione Constitutionis Criminalis, quæ in singulis fere articulis decisionem rerum dubiarum relinquit arbitrio Collegiorum Juridicorum, infinitis modis inter se dissentientium, non posse non oriri summam juris criminalis incertitudinem. &c. Sed nolimus huc quicquam determinare, verum id omne relinquimus iudicio Lectoris.

(d) Probatur illa assertio (1) quod illo tempore jam ultra seculum certaverint jura patriæ & mores Germanorum cum jure scripto tam civili, quam Canonico, doctoribus Academicis juris scripti usum in forum introducere laborantibus, contra iudicibus Germanis & nobilibus viris pro libertate & moribus patriæ pugnantibus. Vide Dn. Præsid. *Histor. Juris Romani*

& *German. §. 162. & seq.* & in *Dissertat. Historico-Politico-Juridica decima de Reformat. Fridex. III.* Petrum de Andlo *de Imperio Romano cap. 10. p. 42.* & ibi Freherum *in notis pag. 152.* (2) quod ordinatio Bambergensis, unde constitutio Carolina desumpta est, id statim in titulo profiteatur quod ipsa ex jure scripto sit compilata. (3) quod singuli fere articuli Constitutionis Carolinæ id passim loquantur.

(e) Nam (1) Episcopus Bambergensis erat Princeps Ecclesiasticus adeoque per jus scriptum in ordinatione criminali eius consilium magis intellexerunt Jus Canonicum quam Civile. Juri Canonico vero ortum debet processus inquisitorius. (2) quod sensim introduci debuerit processus inquisitorius, probatur inde, quod primo loco ponatur in Constit. Carolina *art. 6. seqq.* processus inquisitorius, tum *artic. 11. seqq.*

## §. XXXVII.

*Conclusio.*

Deberent nunc etiam quædam subungi de auctoritate & usu pratico Constitutionis Carolinæ sed cum præter spem & opinionem doctrina de occasione ejusdem proximioris discussionem postulerit, & præterea tractatio illius capitis spectet ad commentarium super istam Constitutionem Carolinam eiusque præfationem, filum hic abrumpo.

*segg.* agatur quidem de processu accusatorio, sed conditio accusatorum secundum tradita *artic. 12. seg.* fuerit longe deterior conditione denunciatorum, ita ut facile præviderent auctores constitutionum criminalium, neminem tam stultum futurum esse, ut præ denunciatione eligeret accusationem. (3) Id probat eventus. Cum hodie processus inquisitorius fere ubivis in Germania sit ordinarius, cuius origo aliunde quam a Constitutione Bambergeni & Carolina peti nequit.

F I N I S.

## ADDENDA ET CORRIGENDA.

*P* Ag. 4. not. b. lin. 18. leg. commendandum. p. 10. in not. col. 2. lin. 5. adde: Equidem Glossa ad art. 10. *Weichbild.* de Burchardo de Mangelfeld dicit: Auch sezt er den Nichtschuldigste aber von Kartau der volwortet den. Idque repetit Gryphiander cap. 52. n. 4. sed ut alia ibid. a Glossa adducta de Burchardo illo, fabulam sapiunt, per ea, quæ Gryphiander *ibid.* docet, ita & hæc dubiæ sunt fidei. p. 12. in not. col. 2. lin. 3. leg. handhafften. p. 17. not. f. adde Responsum Scabinorum, quod habetur post Speculum Saxonicum in Part. 3. c. 2. dist. 1. quod egregie sententiam nostram illustrabit. conf. cap. 1. dist. 1. p. 18. §. XIV. lin. 6. post verbum: alterum, adde: a se occisum vel vulneratum. p. 20. not. 1. lin. 4. lege anno 1227. Cætera quæ leviora sunt, B. L. ipse corrigere non gravabitur.



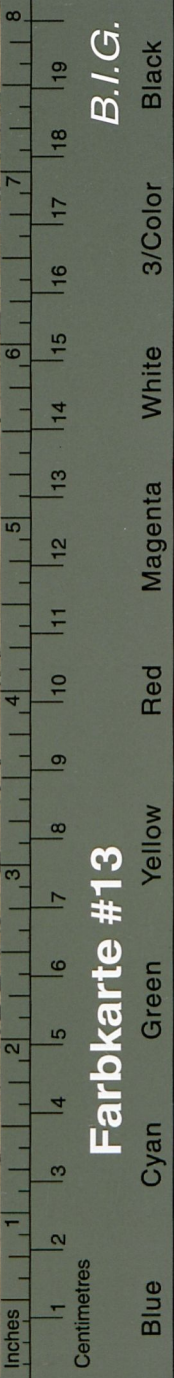
ULB Halle

3

005 387 418







B.I.G.

Farbkarte #13

1711 210 1/6

DISSERTATIO INAUGURALIS JURIDICA,  
DE  
**OPPORTUNITATE**  
**CONCEPTIONE AC INTENTIONE**  
**CONSTITUTIONIS**  
**CRIMINALIS CAROLINÆ,**

QUAM  
RECTORE MAGNIFICENTISSIMO,  
SERENISSIMO PRINCIPE AC DOMINO  
DN. PHILIPPO WILHELMO,  
PRINCIPE BORUSSIÆ, MARCHIONE BRANDENBURGICO, ET DUCAT. MAGDEB. GUBERNATORE,  
&c. &c.

PRAESIDE  
DN. CHRISTIANO THOMASIO,  
ACRÆ REGIÆ MAJESTATIS BORUSSIÆ CONSILIARIO INTIMO UNIVERSITATIS FRIDERICIANÆ DIRECTORE AC PROFESSORE PRIMARIO, FACULTATIS JURIDICÆ ORDINARIO ET h. t. DECANO.

**PRO LICENTIA**

Summos in utroque jure honores obtinendi  
IN ILLUSTRIS FRIDERICIANÆ

AUDITORIO MAIORI  
*Horis ante- & pomeridianis. d. i. Junii MDCCXI.*  
Placido Eruditorum examini submittit

**JOHANNES REINHOLDVS Grube,**  
REGIOMONTE PRUSSVS,

ecusa, Halæ Magdeb. TYP. CHRIST. HENCKELII, ACAD. TYP. 1731.

