P2988
Bibliothek der
Juristischen Fakultät Halle/S.
26.

DISSERTATIO INAVGVRALIS JVRIDICA

DE REMISSIONE TORMENTORVM IN ACTV CONFESSIONIS

QVAM
CONSENSV ET DECRETO MAGNIFICI JVRECONSVLTORVM ORDINIS

PRÆSIDENTE

AVGVSTINO LEYSERO
IN AVLIS BRVNSVICENSIBVS ET LVNEBVRG. CONSILIARIO, IN TRIBVNALI GVELPHERBYTANO ADSESSORE, IN ACADEMIA JVLIA JVRECONSVLTO CELEBERRIMO

PRO LICENTIA
SVMMOS IN VTROQVE JVRE HONORES ET PRIVILEGIA DOCTORALIA RITE CONSEQVENDI
AD DIEM XIX. JVL. MDCCXXIIX.
IN JVLEO MAJORI
HORIS ANTE ET POMERIDIANIS
DEFENDET

CHRISTIAN. AVGVST. GRELL
PEGAV. MISN.

HELMAESTADII
TYPIS PAVLI DIETERICI SCHNORRII
ACAD. TYPOGR.

V 923

V 923
Bibliothek der Juristischen Fakultät Halle/-
1965 K 46

V 923

Juristischen Bibliothek der Fakultät Halle

CONSPECTVS DISSERTATIONIS.

§. I. *Maleficia remanere non debent impunita.*

§. II. *Cauſæ præcedentis poſitionis impulſivæ.*

§. III. *Magiſtratus tamen absque cauſæ cognitione, & priusquam de corpore delicti certò conſtet, ad pœnam haud procedat.*

§. IV. *Id quod expreſſe deſiderant leges.*

§. V. *Non ſufficit ſcire delictum commiſſum eſſe, ſed & quisnam commiſerit. Finis torturæ.*

§. VI. VII. *Quæ à judice obſervanda ſint ante torturam, recenſentur.*

§. IIX. *In tortura ipſa peccare poteſt judex vel in exceſſu vel in defectu.*

§. IX. *Effectus confeſſionis ſub promiſſione veniæ & impunitatis elicitæ.*

§. X. *An ejusmodi veritatem eruendi medium licitum ſit?*

§. XI. *Tranſitio ad exceſſum. Exemplum enormis exceſſus.*

§. XII. *Quid de hoc exceſſu ſtatuendum, an mitiget pœnam?*

§. XIII. *Proponitur principale argumentum & thema hujus diſſertationis. Nomen confeſſionis.*

§. XIV. *De qua confeſſione ſermo ſit, an de civili, an criminali? an confeſſio ſub territione verbali, ſicut & in judicio non in loco torturæ ſponte facta hûc pertineat.*

§. XV.

§. XV. *In actu confeſſionis tormenta ſunt remittenda, & quam ob cauſam.*

§. XVI. *An art.* 58. O. C. *de ratificatione confeſſionis explicari poſſit, nec ne?*

§. XVII. *Deciditur hoc dubium à Scabin. Lipſ.*

§. XIIX. *art.* 58. O. C. *extendi debet ad confeſſionem circumſtantiarum.*

§. XIX. *Idem dicendum de nominatione ſocii criminis ſeu complicis.*

§. XX. *Tormenta ſemel relaxata num denuo adſtringi queant? Illuſtratur exemplo.*

§. XXI. *Exceptio à regula, ubi, cum ſoluta fuerunt tormenta, torturam continuari non conceditur.*

§. XXII. *Objectioni contra art.* 58. O. C., *augeri ſcilicet per remiſſionem & reiterationem tormentorum cruciatus, reſpondetur.*

§. XXIII. *An judici ſalva conſcientia hoc modo cruciatus augere permiſſum ſit?*

§. XXIV. *Exceſſum tamen per crebram remiſſionem & reiterationem tormentorum committi poſſe affirmatur, atque reſponſo Scabinorum Lipſienſium probatur.*

§. XXV. *An inquiſitus in tormentis interrogari poſſit? Negant JCti Wittebergenſes.*

§. XXVI. *Rationes, cur affirmativa potius amplectenda ſit?*

§. XXVII. *Diſſentiunt à Wittebergenſibus Scabin. Lipſ.*

§. XXIIX. *Notarius adhibitus remiſſionem tormentorum diligentiſſime conſignare debet.*

§. XXIX. *Quomodo hæc annotatio fieri ſoleat.*

§. XXX. *Judicium Oldekopii de officio judicis in tortura.*

Q. D. B. V.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-729504-p0004-5

Q. D. B. V.

§. I.

QVam ſoliciti fuerint Romani, ne maleficia maneant impunita, ſatis cognoſcere licet ex *l.* 18. §. 1. *ff. de Iudiciis, l.* 51. §. 2. *ff. ad L. Aquil. l.* 70. §. 5. *ff. de Fidejuſſor.* Reipublicæ nihil magis damnoſum eſſe, quam ſceleſtis & nefariis nimium indulgere factis experti erant. Huic itaque malo mederi ſtudebant, & homines e medio ſi tollantur facinoroſi prodeſſe docebant, *l.* 28. §. 15. *ff. de pœnis.* Hinc ſedulo commendat hanc curam Jureconſultus VLPIANVS, cum in *l.* 13. *pr. ff. de offic. præſid.* ſcribit: Congruit bono & gravi præſidi, curare, ut pacata & quieta provincia ſit, quam regit, quod non difficile obtinebit, ſi ſolicite agat, ut malis hominibus provincia careat, eosque conquirat.

§. II.

Quid vero Reipublicæ magis ſuaderi poteſt, quam malorum perſecutio? *l.18.pr.ff. de injur.* Nam pœnis adfici delinquentes deſiderat non ſolum juſtitia divina. *c.* 32. *cauſ.* 23. *qu.* 5. Homines namque miniſtri ſunt & ultores iræ Dei in his, qui malum operantur. *can.* 27. *cauſ.* 23. *qu.* 5. Sed etiam ipſe reipublicæ ſtatus, ſi quietus & tranquillus eſſe debet, pœnas requirit. Pœnarum enim exemplo à delictis homines deterrentur *l.* 31. *pr. ff. Depoſiti.* & unius pœna metus poteſt eſſe multorum. *l.* 1. *C. ad L. Jul. repet.* Expedit timere furti pœnam, inquit PAVLVS *l.* 27. §. 4. *ff. de pactis.* quid? quod cum mali coërcentur, quietius inter malos vivunt boni. *c.*18. *cauſ.*23. *qu.*5.

§. III.

Sicuti graviſſimis his ex cauſis magiſtratus, cui ſalus reipublicæ commiſſa eſt, laudari meretur, ſi debitam adhibet vigilantiam, ne facta facinoroſorum impunita maneant; ita merito culpari poteſt, ſi accuſatum vehementius, quam decet, affligit & illum absque cauſæ cognitione abſtrahit ad ſupplicium, atque infringere velle hominum improbitatem ſufficere putat, nec quærit, an adſit corpus delicti, cum tamen de hoc præcipue conſtare debeat, atque id à BRVNNEM. *ad l.* 1. *ff. de SCto Silan. & Claud.* fundamentum totius judicii criminalis dicatur. Niſi de corpore delicti judici conſtiterit, monet PROSP. FARINAC. *L.* 1. *prax. crim. tit.* 1. *qu.* 2. non poterit ad capturam devenire multo minus ad pœnam. ANGEL. *in tract. de Malefic. verb. quod fama publica n.*108.

§.IV.

§. IV.

Verùm non Dd. ſolum hanc fovent opinionem, ſed & JVSTINIANO nihil æquius viſum eſt. *l.* 1. §. 4. *de SCto Silan. & Claud.* CAROLVS V. *in ordinat. Crim. art.* 6. JVSTINIANI diſpoſitionem denuo recepit atque confirmavit: *Darzu ſoll auch ein jeder Richter vor der peinlichen frage ſich erkundigen und fleiſſig nachfragens haben, ob die miſſethat, darum er angenommen, berüchtiget und verdacht, auch beſchehen ſey oder nicht.* Vniverſalis hinc regula in cauſis criminalibus recepta eſt: quod nemo ad mortis ſupplicium condemnari poſſit, niſi liquido de crimine ipſo ſeu corpore delicti cum omnibus circumſtantiis & qualitatibus conſtet. CARPZ. *P. IV. Conſt.* 33. *def.* 1. MOLLER. *Lib.* 3. *Semeſtr.* 40. Liquidò autem & plene dicitur conſtare de delicto, ſi de eo vel per evidentiam facti vel per teſtes conſtat. FARINAC. *prax. crimin. L.* 1. *tit.* 1. *qu.* 2. *n.* 6.

§. V.

Poſtquam ex certis relationibus & argumentis judex comperit, delictum revera eſſe commiſſum, rationem habet perſonæ delinquentis. Omni veſtigat cura, quo indicia reſciſcere poſſit, & decernere torturam. Tortura namque datur non ad liquidandum factum, ſed perſonam. ZANG. *de quæſt. ſeu tort. reor. prooem. n.* 33. Poſtquam legitima cognovit indicia, *redliche anzeigungen* O. C. *art.* 20. reo perſeveranter maleficium negante, venitur ad tormenta, &, quod ſolis verbis non potuit elici, vi eruitur. *l.* 1. §. 1.

l. 18. §. 1. *ff. de quæſtion. Tacit. Ann. II.* 30, 4. & *IV.* 45, 3. Veri enim inveniendi cauſa tormentis & cruciatibus quæritur, ſcribit *Cic.* 2. *ad* HERENN. Impp. pariter DIOCLET. & MAXIMIAN. *l.* 10. 12. *C. de quæſtion.* ad illuminandam veritatem per tormenta ſervos interrogari jubent.

§. VI.

Judex non in tortura ipſa tantum, ſed etiam ante illam cautum atque circumſpectum ſeſe gerere neceſſe habet. Ante torturam hoc obſervet, ne confesſionem facinoris tormentis exprimere conetur, ſi reus jam plene eſt convictus, *l.* 16. 18. *C. de pœn. l. ult. C. de probat.* quinimo in ſanctione Carolina diſertis verbis conſtitutum *art.* 69. legimus: *So der beklagte nach gnungſamer beweiſung nicht bekennen wolt, ſoll ihm angezeiget werden, daß er der miſſethat überwieſen ſey, ob man dadurch ſein bekentnis deſto eher auch erlangen könte, ob er denn darüber nochmahls nicht bekennen wolt, daß er doch als obſtehet, gnungſam überwieſen wäre, ſo ſoll er nichts deſtoweniger der überwieſenen miſſethat nach ohne einige peinliche frage verurtheilet werden.* Idem invenimus in *art.* 67. Sufficit igitur alterutrum, inquiſitum vel confeſſum vel convictum eſſe. *art.* 22. *O. C. Soll jemand zu peinlicher ſtraffe verurtheilet werden, das muß aus eigenem bekennen oder beweiſung geſchehen.* ZANG. *tr. de quæſt. ſeu tort. reor. c.* 5. *n.* 16. FARINAC. *prax. Crim. L.* 1. *qu.* 38. *n.* 4. BRVNNEM. *ad L.* 8. *C. de quæſtion.*

§. VII.

§. VII.

Porro error committi poteſt, ſi reus absque legitimis torquetur indiciis. De quo ANGEL. *in tr. de Maleſic. verb. quod fama publica. n.* 36. ita judicat: Quodſi indicia non præcedant, & inquiſitio formetur non præcedentibus indiciis, licet reus confeſſus fuerit in tormentis & poſtea ratificaverit, non tamen ex tali confeſſione etiam ratificata poterit damnari. Huc quoque collineat, quod habet CRVSIVS *in Criminal. p. I. cap.* 62. 6. Ex præcipitantia denique fieri poteſt, ut tormenta adhibeantur, cum delictum ſine tortura, *ohne die peinliche und ſcharffe frage*, potuiſſet probari. Tormenta ideo ſunt inventa, ut veritas, quæ erui nequit, inclareſcat, & eſt quaſi cæterarum probationum ſubſidiaria. Si aliter extorqueatur confeſſio, nullius momenti eſt. BRVNNEM. *ad L.* I. *ff. de quæſtion.* GOTHOFRED. *ergo ad dict. l.* I. *ff. de quæſt.* ſcribit: Conſiderare judex debet, an delictum alia probari poſſit ratione, quam per quæſtionem & torturam, cum ad ea niſi ſubſidii loco non ſit decurrendum. Ceſſat remedium extraordinarium & ſubſidiarium, ſi adeſt ordinarium. *l.* 16. *ff. de minor.*

§. IIX.

Conſideratis illis, quæ obſervanda veniunt ante torturam, contemplationi eorum, quæ perpendenda ſunt in tortura ipſa, nos accingimus. Sicut autem judici incumbit, totum proceſſum criminalem, utpote in quo de vita & ſanguine hominis agitur, ſecundum leges atque religioſiſſime tractare;

 ita

ita vel maxime conſcientiam & diſpoſitiones Legislatoris in tortura ob oculos habere debet. Iniquiſſimum enim eſſe arbitror, illicitis mediis perſuadere, in tortura excedere, donec tandem confeſſio per fas nefasve extorqueatur, atteſtata contra reum cumulare, & omnem movere lapidem, ut innocens opprimatur. Ex quibus colligi poteſt, judicem ab officii ſui religione in tortura duobus modis declinare & peccare poſſe, vel in exceſſu vel in defectu.

§. IX.

Nihil vero aliud per defectum ſignificare volumus, quam intempeſtivam miſericordiam exercere, tormentis ſecundum modum præſcriptum non uti, tormenta quidem adhibere, non autem tanquam remedium eruendi veritatem, item doloſis potius perſuaſionibus atque promiſſionibus veniæ & impunitatis confeſſionem elicere. Quam valida hæc ſit confeſſio & in quantum convincat confitentem, communicat FARINAC. Confeſſio emanata ſub ſpe impunitatis à judice promiſſæ, qui promittere non poteſt, dicitur extorta per dolum & ideo confitentem non afficit. *prax. Crimin. Part. III. quæſt.* 81. *n.* 42. *cap.* 1. Hinc judici maxime cavendum ſcribit BRVNNEM. *Proceſſ. Inquiſit. cap.* 8. *membr.* 1, *n.* 53. ne confeſſionem eruat promiſſione impunitatis, à qua, quantum fieri poteſt, abſtineat, atque aliis juſtioribus modis ſtudeat veritatem delictorum invenire. Etſi ad eruendam veritatem judici ſimulare liceat; longe tamen aliud eſt fingere & ſimulare. Talis ergo confeſſio ſufficiens

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-729504-p0010-8

ficiens haud erit ad condemnationem, propterea, quod confeſſio iſta fiducia promiſſæ impunitatis & deſiderio liberationis è carcere atque tormentis conſequendæ facta cenſetur. BRUNNEM. *ad l.* 51. *ff. ad L. Aquil.*

§. X.

Quid? quod doloſe perſuadere plus eſt, quam compelli atque cogi. *l.* 1. §. 2. *ff. de ſervo corrupt.* & judex inferior non debet confeſſionem ſpe impunitatis elicere, quia, ſi promiſerit, ipſe non poteſt ſtare promiſſis, cum tamen juſtitia & naturalis dictitet æquitas fidem non fallere, ſed ea, quæ placuerunt, ſervare. *l.* 1. *ff. de pact.* Has autem ob cauſas judex, quod ab initio pollicitus eſt, poſtea præſtare nequit: quoniam pœnæ perſecutio non voluntati judicis mandatur, ſed legis auctoritati reſervatur. *l.* 1. *§. quorum alterutrum ff. ad SCt. Turpill.* BRUNNEM. *in l.* 51. *ff. Ad L. Aquil.* factis quidem controverſis leges accommodare poteſt, non leges condere: via hæc legis eſt non judicis. GOTHOFRED. *ad l.* 51. *ff. Ad L. Aquil.* Quoniam deinde pœnas legibus conſtitutas mollire in judicis non eſt poteſtate, & qui molliorem à delinquente repetit pœnam infamia notari debet propter *l.* 8. §. 2. *C. ad L. Jul. de vi publ.* In Legibus pariter Electoratus Saxoniæ hâc de re expreſſam legimus diſpoſitionem, *Deciſ.* videlicet *XCI.* in qua ſancitum, ne confeſſio in delictis pœnam mortis inferentibus ſub promiſſione gratiæ eliciatur.

§. XI.

§. XI.

In præcedenti §. IIX. dixi: Judicem in tortura ipſa peccare poſſe vel in exceſſu vel in defectu. Poſtquam de poſteriori pro inſtituti ratione egi, converto me ad exceſſum. Omnes autem exceſſus ordine recenſere, hujus loci non eſſe autumo, ſed ad eum potius ſpectare videtur, qui prolixum tractatum conſcribere ſuſceperit. Ad rem ipſam itaque progrediamur. Quo facilius tamen ad argumentum hujus noſtræ diſſertationis præcipuum ducamur, paucis, quid ſtatuendum ſit de eo exceſſu, quum reus ſubſidio torturæ delictum cum omnibus circumſtantiis confitetur, & judex nihilominus denuo illum ſub tormentis de jam facta confeſſione interrogat & dilacerat, adnotare lubet.

§. XII.

Quam iniquus, quamque ſit injuſtus talis proceſſus, etiam hoſpiti rerum criminalium ſub aſpectum venit, injicitque admirationem. Finis torturæ, monente §. V. diſſertationis noſtræ, eſt, ut veritas innoteſcat. Fine autem obtento & veritate explorata, quid opus habemus mediis? Exinde quoque Scabini Lipſienſes menſ. April. 1724. ita pronunciarunt: *Worüber inquiſitin bereits unter der marter fol. daß ſie ihre ſünde bekenne, und doch gemartert werde, beſchwerde geführet: So iſt vor allen dingen, was es hierum allenthalben vor beſchaffenheit habe, und was urſachen ſolches auf die maſſe vorgegangen, ausführliche und beglaubte nachricht zu denen acten zubringen.* Et iidem Domini in ſententia definitiva menſ. Jun. 1724.

lata

lata hunc exceſſum præterire noluerunt: *Vielmehr aus den fol. erwehnten erbärmlichen ſchreyen, daß ſie ihre ſünde bekennet, und doch gemartert werde, wie ſie nicht wiſſe, noch erinnert ſey, weswegen man ſie martern lieſſe, ſolchen exceß zuerkennen giebet, da doch inquiſitin ihr bekäntnis poſitive auch richtiger als vormahls gethan,* quinimo à pœna ordinaria recedendum eſſe judicarunt.

§. XIII.

Quomodo ſit procedendum, ſi delictum in eculeo confeſſus eſt inquiſitus, vidimus. Conſiderabimus his præmiſſis, quid à judice requiratur, ſi maleficus ſub tormentis maleficium quidem nondum confeſſus eſt, confiteri tamen promittit. Nominari vero ſolet hæc confeſſio *Vhrgicht*, de quo nomine KEYSER. *in Prax. Crim. part. I. cap. IX. art.* 4. §. 27. *Diejenige antvvort, und das bekentnis, vvelches* inquiſit *bey vollſtreckung der tortur oder ſcharffen frage thut, vvird ingemein uhrgicht genennet*, & denotat idem hoc vocabulum teſte CARPZ. *part. III. qu.* 125. quod confeſſio, *bekentnis*, unde quoque vocatur *peinliches bekentnis*.

§. XIV.

Nos loqui de confeſſione tormentis extorta, ex antecedenti §. jam apparet. Igitur quæ poſtea dicemus, trahenda non ſunt ad confeſſionem civilem, de cujus variis ſpeciebus vide *C. J. A. Lib. XLII. tit.* 2. *th.* 3. Nam civilis dicitur libera & ſpontanea, quæ fit

ſponte & libere abſque metu & tormentis. Noſtra vero metu & tormentis extorquetur, ac nominatur coacta ſive criminalis. Hinc denuo elucet, confeſſionem, quæ in territione verbali & nuda *beym bloſſen vorſtellen*, a reo exprimitur, huc non pertinere, quoniam non eſt vere tortura, ſed ſimulatio tantum carnificis nuda de torquendo reo abſque omni tactu & apprehenſione: quam verbalem territionem his fere verbis indicere ſolent Dicaſteria: *Daß ihr wohl befugt den gefangenen dem ſcharff-richter vorzuſtellen, und durch denſelben, als ſolte und wolte er ihn angreiffen, jedoch aber unangegriffen in güte befragen zu laſſen.* CARPZ. *p. III. qu.* 117. Multo minus ſermo nobis eſt de ea confeſſione, quando captivus in loco judicii non interveniente tortura, ſed ſponte, etiam abſque territione verbali, delictum fatetur.

§. XV.

Ne multis lectorem morer, judex, ſi reo in actu confeſſionis tormenta non relaxat, agit contra leges & committit exceſſum. Hanc enim tormentorum remiſſionem fieri vult Imperator CAROLUS V. quum *art.* 58. *Ordinat. Crimin.* diſponit; *Die ſage des gefragten ſoll nicht angenommen oder aufgeſchrieben werden, ſo er in der marter bekennt, ſondern ſoll ſeine ſage thun, ſo er von der marter gelaſſen iſt.* Singularem eſſe hanc cautelam docet BERN. ZIERITZ *ad Conſtit. Crimin. cap.* 58. & bono judici cumprimis obſervandam, quippe quæ plurimum momenti ad veritatis inveſtigationem ſit allatura. Nam haud

veriſimile eſt, in ipſis torturæ anguſtiis conſtitutum, utut maxime velit, veritatem poſſe eloqui, aut perpetrata cum circumſtantiis in memoriam revocare. CARPZ. *part. III. qu.* 124. *n.* 27.

§. XVI.

Poſſet hîc quis hæſitare & movere dubium, annon alleg. *art.* 58. *O. C.* explicari poſſit de confeſſionis ratificatione. Nam verba legis: Sed reſponſionem reus ſuam det atque confiteatur, *ſo er von der marter gelaſſen iſt;* plenam liberationem a tormentis ſignificare videntur. Sola autem tormentorum remiſſio non eſt omnigena liberatio. Aſt huic reſpondeo, Imperatorem in antecedenti *art.* 56. ſpecialiter jam de ratificatione egiſſe, ubi diſpoſitum legimus: *Der gefangene ſoll auch zum vvenigſten über den andern oder mehr tag nach der marter und ſeiner bekentnis fürgeführet vverden &c.* Si autem ſpecialis de ratificatione facta eſt diſpoſitio *art.* 56. quid opus eſſet generali *art.* 58. Quid? quod in *art.* 58. Carolus V. de confeſſione in loco torturæ diſſerit, quum vero *art.* 56. de reiterata confeſſione ſeu ratificatione confeſſionis loquitur, inquit: Extra locum torturæ coram banco judicii biduo vel triduo poſt fieri debet.

§. XVII.

Vtrum de confeſſione in loco torturæ, an potius de reiterata accipiendus ſit *art.* 58. *Ord. Crim.* docet nos porro reſponſum a Scabinis Lipſienſibus m. Febr.

 1631.

1631. datum: *Obvvohl zu recht erkannt vvorden, daß N. N. vveil er der ihme ſchuld gegebenen verbrechung in guten nicht geſtändig ſeyn vvill, darüber mit der ſchärffe peinlicher vveiſe befraget vverden ſoll &c. So mag doch inquiſit bey vollſtreckung der tortur und noch vvährender marter eigentlichen und in ſpecie auf die articul nicht befraget vverden, ſondern vvenn er ſein bekentnis zu thun ſich erkläret, und er darauf von der marter gelaſſen vvird, vvird ſolches umſtändlich angenommen und mit fleiſs verzeichnet, und dieſes vvird alsdenn für eine richtige uhrgicht billig gehalten. V.R.W.* Carpz. *part. III. qu.* 124.

§. XIIX.

Relaxari debere tormenta durante confeſſionis actu, probavi. Requirendum vero non ſolum eſt ex reo, remiſſa tortura, principale delictum, ſed omnes etiam circumſtantiæ perſcrutandæ ſunt: quibus, puta, de cauſis, quâ die, hora, quo loco perfecerit crimen? quibus armis hominem interfecerit, quos ictus, quæ vulnera ei inflixerit, quâ corporis parte confoderit. Cuncta quippe judex, remiſſo demum dolore, inveſtigare debet, ne innocentem opprimat, vel nocentem dimittat; & cum unica circumſtantia in commiſſo crimine aut privet vita, aut mortis pœna liberet, perneceſſariam eſſe accuratam interrogationem mihi perſuaſum eſt: quapropter etiam ſummo eam commendare ſolent ſtudio Dicaſteria interrogationem. Sic certe reſponderunt Scabini Lipſienſes menſe April. 1724. *Dievveil alß inquiſitin:*

daß

daß ſie das Kind mit umbringen helffen, und daß ſie der S. zu umbringung des Kindes anlaß vorerſt gegeben, bekannt, beydes aber allzu general, und ermeldte inquiſitin auf befragen vor allen dingen ſich deutlicher expliren ſollen, auf vvas art das umbringen und veranlaſſen geſchehen, und vvorinnen es beſtanden, daß ſie aber deſſen ſich gevveigert, oder man ſie darauf gefragt habe, nicht vvahrzunehmen, gleichvvohl ſofort mit anlegung der daumen-ſtöcke verfahren, ingleichen der inquiſitin die ſchnüre, und vveiter die ſpaniſchen ſtiefeln anlegen laſſen, jedoch aber ob man die inquiſitin dabey etvvas befraget, geſchvveige denn ihr dem urthel zu folge die allda ſpecificirten frag-ſtücke vorgehalten, ervvehnet, bey ſolcher bevvandtnis aber, ob und vvoher inquiſitin des Judicis intention, und vvas dieſer annoch von ihr deſiderire, oder ſie vor umſtände beantvvorten ſolle, abnehmen und deſſen verſichert ſeyn können.

§. XIX.

Sicut per totum confeſſionis actum quod ad minimas etiam circumſtantias remitti cruciatus jura exigunt; ita quoque nominatio ſocii fieri non debet in actu torturæ, ſed relaxatis tormentis, propterea quod itidem eſt confeſſio. Licet judex officio ſuo quoad cætera rite præfuerit, &, quod circa ſocii nominationem imprimis notari meretur, in ſpecie de individuo, an Cajus ſit criminis ſocius, non interrogaverit, ſed generalem conceperit interrogationem: an habuerit ſocios criminis, quinam illi fuerint, pariterque ſecundum BRVNNEM. ſen-

tentiam *in Proceſſ. Inquiſ. cap.* 8. *membr.* 5. *n.* 32. a ſuggeſtionibus abſtinuerit tanquam à peſte, ac ſanctionem CAROLI V. *art.* 32. *O.C.* ſemper habuerit ob oculos; attamen, ſi non fuerint relaxata tormenta, nullum ſocii nominationem præſtare poſſe effectum credo. Plenius nominationem ſocii explicuit D. RIVINVS *in diſp. De denominatione complicis à delinquente & damnato ad mortem fragili indicio. Lipſ.* 1727.

§. XX.

Alienum à ſcopo non eſſe arbitror quæſtionem illam inſerere, an ſemel relaxatis tormentis tortura reiterari queat? Nihil obſtat, quominus propter *l.* 16. *ff. de quæſtion.* quippe quæ generatim loquitur, hoc affirmemus; & procul dubio certum eſt, fore, ut remiſſo dolore ſi nocens ſciret, ſe non amplius tortum iri, nunquam confiteatur, aut tamen confeſſionem obſcuram & implicitam edat. Quænam vero confeſſio ita denominetur, explicat CHRISTOPH. CRVSIVS *de indiciis delict. part. I. cap.* 61. Incongrua atque obſcura reſponſio eſt, ſi reus quidem reſpondet, at non categorice & abſolute, ut ſi quidem dicat interrogatus, neſcio vel non recordor, ſi de facto proprio quæratur. Porro, ſi reus reſpondet, credo, nempe in iis, quæ ſenſu corporis percipiuntur, vel ſi per verba alia dubia & incerta reſpondeat, cui ſimilis eſt, qui ſe refert ad reſponſionem ſociorum, quorum depoſitio quoque obſcura & mutila inventa fuit; neque enim dubium per æque dubium probari poteſt. Sed de hâc obſcura confeſ-

ſione

ſione quid ſentiendum? num perſpicua, diſtincta & melior reſponſio, cum jam cruciatus remiſſi eſſent, & reus tormentis aliquantulum liberatus, iterum vi torturæ poteſt erui? Inſtruit nos hâc re VLPIANVS, qui *l. 6. pr. ff. de confeſſ.* ita diſſerit: Certum confeſſus pro judicato erit, incertum non erit, *& l. 11. §. 7. ff. de interrog. in jur. faciend.* Nihil intereſt, neget quis, an taceat interrogatus, an obſcure reſpondeat, ut incertum dimittat interrogatorem. Quia ergo negare, tacere, & nihil reſpondere paria dicuntur, confeſſio indiſtincta, implicita, generalis & minus expedita ad condemnationem minime ſufficit. BERN. ZIERITZ. *ad Conſtit. Crim. cap. 48.* Quumque aliud veritatem eliciendi medium in delictis atrocibus, quam triſtem torturam, non habemus, ſtatuendum omnino erit: Reum ad diſtinctiorem & meliorem confeſſionem, licet jam tortura fuiſſet remiſſa, diris cogi poſſe atque debere tormentis.

§. XXI.

Caſum obvenire ſolere, ubi, poſtquam remiſſa ſunt tormenta, torturam continuari nefas habetur legibusque haud conceditur, non nego, quemadmodum è Scabinatu Lipſienſ. menſ. Jun. 1724. reſponſum fuiſſe cognovi: *Wenn ja, ob der inquiſitin bekentnis der ſeſſions regiſtratur und des Medici berichte gemäs ſey, einiger zweiffel vorgefallen, mit fernerer continuation billig in ruhe zuſtehen, und anderweitige rechts-belehrung einzuhohlen geweſen.* Hæc regula tamen non eſt, ſed limitatio potius regulæ in caſu ſingulari,

gulari, quo medicus ſimulque chirurgus, ſe in cadavere nulla violentiæ ſigna vidiſſe, referebant, & violentam infantis mortem probabiliter ſolummodo argumentabantur, rea autem, ſe violenter occidiſſe infantem, cum omnibus circumſtantiis confitebatur. Quoniam igitur medicorum rationes probabiles tantum erant, rea contrà veritatem incorruptam atque ſinceram ſe proferre affirmabat, quinimo confeſſionem ſuam ultra indicia extendebat, non ſtatim absque omni prudentum conſultatione torturam continuare & ſingula tormentorum genera experiri judex debuiſſet.

§. XXII.

Objiciet quis forſan *articulum* 58. *Ordin. Carol.* conditum eſſe propter ſalutem & utilitatem torti; igitur in ejus detrimentum detorqueri non debere; quod fieret utique, ſi modo remittantur, modo adſtringantur tormenta. Et profecto augentur per remiſſionem & reiterationem tormentorum cruciatus. Verum enim vero, licet conceſſum ſit, nihil crudelius & atrocius eſſe, & ab omni jure atque ratione magis alienum, quam ſub veritatis eruendæ prætextu crudeliter miſerum dilaniari hominem; nemini tamen hoc imputare poteſt inquiſitus, quam ſibimetipſi, quia judicem mendaciis onerare ſtudet atque veritatem confiteri vane promittit. Si promiſſa præſtat, & ingenue confitetur, denuo non adhibentur tormenta. Damnum ergo, quod quis ex culpa ſentit, non intelligitur ſentire. *l.* 203. *ff. de Reg. Jur.*

§.XXIII.

§. XXIII.

Multo minus injuriam infert judex. Injuriam enim ſcribit VLPIANVS *l.* 1. *ff. de injur.* ex eo dictam eſſe, quod jure & juſtitia careat, atque omne quod non jure fit, injuria fieri. Ex qua JCti ſententia patet, judicem, qui tormenta iterat, longe abeſſe à dolo & injuria. Nam Legislator conſtituit primùm, tormentis erui veritatem, quod argumentum prolixius ſupra pertractavi, deinde permittit non ſolum remiſſionem tormentorum in actu confeſſionis, ſed etiam præcipit atque mandat *art.* 58. *Ord. Crim.* Hinc judicem ab omni vacare culpa cenſeo.

§. XXIV.

Non tamen abnuo, per crebram remiſſionem & reiterationem tormentorum exceſſum poſſe committi; Sed hoc demum caſu, ſi judex remiſſione pro lubitu abutatur. Quomodo autem remiſſione tormentorum abuſive judex uti queat, è ſententia à Scabinis Lipſienſibus menſ. Jun. 1724. data cognoſci poteſt, qui propter enormem hunc abuſum fœminæ, quæ thorum conjugalem militis cujusdam amore violaverat, & infantem ex turpi hoc amore natum manibus trucidaverat ſanguinolentis, pœnam mitigarunt verbis: *Hat* Titia *eine ehefrau, als ſie dem* fol. *befindlichen urthel zu folge dem ſcharff-richter auf gevviſſe maſſe untergeben vvorden, und zvvar* fol. *daſſ ſie mit einem mousquetirer ſich fleiſchlich vermiſchet, und ehebruch getrieben, hernach ein lebendig Kind zur vvelt gebracht, vvelches als es von ihr gevveſen, ſich gerühret, und da es die S. in die hände genommen, gemätzet,*

hand angeleget, und mit vorſatz ermordet, ſie habe erſtlich den anſchlag der umbringung aufs Tapet *gebracht, vvorein nachmahls die S. gevvilliget, dieſe hätte das Kind genommen, mit fleiß auf die erde geſchmiſſen, hernach habe inquiſitin das Kind an das ſchläffgen mit der fauſt geſchlagen &c. geſtanden und bekannt, vvelches ſie* fol. *den dritten und vierdten tag hernach ratificiret. Ob nun vvohl bey der* fol. *beſchehenen vollſtreckung der der inquiſitin zuerkanten peinlichkeit der gebühr nach nicht verfahren vvorden, indem, vvie aus der ſachen beſchaffenheit und verlauff, dem dabey zum öfftern* fol. 235. 236. 237. *vviederhohlten remittiren und vvieder anziehen auch der inquiſitin* fol. *öfftern Conteſtationen vvahrzunehmen, die zugefügten cruciatus, da der gantze actus* fol. *in die* 2½. *ſtunde gedauret, ſehr hefftig und von beſonderer empfindlichkeit gevveſen ſeyn müſſen, bey ſolcher bevvandnis aber vorgeſchützet vverden möchte, daß dergleichen verfahren allbereit vor eine arth und theil der vvürcklichen beſtraffung eines delinquenten zu achten und anzuſehen, ſolche auch bey der in göttlichen rechten geordneten ſtraffen nicht aus augen zu ſetzen vväre, vveil ſelbige, daß ein miſſethäter mit doppelter ſtraffe angeſehen vverden ſolte, niemahls verlangen, vvelches jedoch alhier geſchähe, vvenn inquiſitin nach oberzehlter vvieder ihr verſchulden erlittenen peinlichkeit nicht gäntzlich abſolviret vverden ſolte: d. a. d. obiges alles zuſammen bloß zur mitigation der* pœnæ capitalis *etvvas beytragen, jedoch keinesvveges inquiſitin von aller, und jedoch annoch rückſtändigen ſtraffe gäntzlich liberiren kann: So iſt zvvar Titia mit*

der

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-729504-p0022-4

der todes-ſtraffe, ſo ſie nach der ſchärffe derer rechte verdienet, geſtalten ſachen nach, und in anſehung derer mit einlauffenden umſtände zu verſchonen, jedoch nichts deſtovveniger ihres begangenen und geſtandenen verbrechens halber mit ſtaupen-ſchag des landes evvig zu vervveiſen. Quæ ſententia poſtea exſecutioni data fuit. Ex hiſce vero relatis ratiocinari non licet, quoniam exceſſus committi poſſunt, plane intermittendam eſſe remiſſionem tormentorum: Abuſus enim tollere non debet uſum.

§. XXV.

Novum in animo mihi exſurgit dubium, an inquiſitus, dum arcte adhuc tormenta ſunt adſtricta interrogari poſſit, an vero relaxatis ſolùm tormentis, eademque ſit ratio interrogationis, quæ confeſſionis. Animadverti, JCtos Wittebergenſes opinionem poſteriorem, inquiſitum ſcilicet ſub tormentis interrogari non debere, ſed iis demum remiſſis tueri, & teſte Wernh. *part VII. obſ.* 139. anno 1720. ita reſpondiſſe: *Gleichvvohl ein inquiſit unter der marter auf die vorgeſchriebenen Interrogatoria nicht befragt, ſondern, vvenn er ſein bekentnis zu thun ſich anerklähret, der bande entlediget, und alsdenn von dem Richter die vorgeſchriebenen Interrogatoria examiniret, und ſolche, nicht aber diejenige antvvort, vvelche ſub tormentis geſchiehet, ad acta regiſtriret vverden ſoll &c.* Verum enim vero certum eſt *art.* 58. *Conſtit. Crim.* loqui de confeſſione non interrogatione. Reſponſio inquiſiti, ſunt verba legis, publicis literis mo-

numentisque non conſignetur, niſi facta ſit remiſſis tormentis. Vnde liquet *art.* 58. unicè de confeſſione, quomodo & quando excipienda ſit, agere.

§. XXVI.

Licet autem Wittebergenſes concedant, *art.* 58. *Ord. Crim.* non loqui de interrogatione, ſed de confeſſione; operam tamen navant ſuam colorare opinionem ratiociniis. Dicunt nimirum, contra naturam relatorum eſſe, durante tortura quæſtionem facinoris inſtituere, cum prohibitum ſit, confeſſionem ſub cruciatibus factam annotare. Contendunt porro, quam maximos reo inferri dolores, propterea quod, ſi prælegi debeant articuli ſive interrogatoria, protrahatur tortura contra omnia jura omnemque æquitatem. Defendere denique volunt, in *art.* 58. *Ordin. Carol.* inquiſitum denominari interrogatum, *der gefragte*, non ob hanc cauſam, quia ſub tormentis interrogari poſſit, ſed quoniam potius captivus ſecundum *art.* 46. *Conſtit. Crim.* tam extra locum, quam in loco torturæ ante ipſum actum ad quosvis & ſingulos articulos interrogari debeat. Quantum hæc Ordinis Wittebergenſis argumenta probent, aliorum judiciis accuratius perpendendum relinquam, & brevibus ſolùm demonſtrabo, parum iſta laudatorum JCtorum ſententiam, ut opinor, ſtabilire. Nam quod ad primum attinet, nego, cuivis interrogationi confeſtim reſponderi neceſſe eſſe. Reſponſio ex intervallo accedere poteſt. Præterea relatis & correlatis non omnia ita debent eſſe communia, ut nihil prædicari

cari

cari queat de uno, quod non conveniat ſimul alteri. Quomodo quæſo reus confeſſionem promittere valet, cum ipſum lateat, qualem judex deſideret? Majores certe ſibimet ipſi conciliaret dolores inquiſitus, ſi confiteri promitteret, ac, remiſſis tormentis, cum interrogatoria ei præleguntur, quæſita fateri ſalva conſcientia non poſſet. Præſtat ergo interrogatoria in ipſis tormentis prælegi, ne relaxatio fiat inanis atque cruciatus conduplicentur, ſed ut tortus ſecum reputet, an confeſſionem interrogatoriis conſentaneam dare queat: Nam perſuadere mihi vix poſſum, hominem adeo divina præditum eſſe memoria, ut nulli cruciatus nullaque tormenta eam conturbare valeant, & ut illa in mediis doloribus & anguſtiis omnia atque ſingula ante ipſum torturæ actum communicata interrogatoria ſemivivo queat ſuggerere. Nec adducit nos in aliam opinionem ſecundum Wittebergenſium argumentum. Fateor contra jura eſſe, cumulare articulos; Sed non eſt interdictum, breves, paucas, concinnas atque ipſum concernentes delictum interrogationes concipere. *art.* 100. *Ord. Crim.* CARPZ. *part. III. qu.* 124. *n.* 34. quales plerumque eum in finem Dicaſteria præſcribere in ſententiis ſolent. Neque prolongatur propter has interrogationes tortura. Nam pauca iſta interrogatoria intra legitimum ſpatium quo tortura per ſe durat recitari poſſunt. Agnovit hoc de BERGER *in Oeconom. Jur. L. IV. tit.* 3. *theſ.* 4. *not.* 5. Tortura, inquiens, fieri debet per interrogationes articulatas; ita quidem, ut ſi plures uno dictati ſint torturæ gradus

 ejus-

ejuſmodi interrogationes ſigillatim, in quovis gradu ſint repetendæ, *die inquiſiten ſeynd bey jedem gradu über die ſämtlichen interrogatoria zu befragen.* Ceteroqui reſponſio rei, *die ſage*, ad articulos fieri debet remiſſa demum tortura. Nec ultimum JCtorum Wittebergenſium momentum ſententiæ noſtræ obeſt; quum vox illa: *der gefragte;* ſecundum regulas juſtæ interpretationis ad præſens tempus ſit referenda. Quæ quum ita ſint, recte BRVNNEMANNVS *Proceſſ. Inquiſit. Cap. IIX. memb.* 5. *n.* 32. ſcribit: Dum inquiſitus in tormentis pendet, poteſt judex eum interrogare de ipſo delicto.

§. XXVII.

Diſſentire à Wittebergenſibus Scabinos Lipſienſes, & quotidie, inquiſitum ſub tormentis rogari permiſſum eſſe, pronunciare, ex eorum reſponſo, quod *de* BERGER. *in Supplem. Crimin. part. II. pag.* 627. nobis ſuppeditat, patet: verb. *Und obvvohl vvieder dieſe urgiret vverden vvill, ob ſey eine nullitæt dadurch begangen vvorden, daß man unter der marter die vettel auf die interrogatoria befragt, doch der defenſor hierinnen gantz irrig iſt, geſtalt ſolches nothvvendig geſchehen müſſen, und in der peinlichen halß-gerichts-ordnung keinesvvegs einen delinquenten in vvährender marter zu befragen, auch vvas dabey vorgehet niederzuſchreiben, ſondern nur deſſen ſage oder geſtändnis, als vvelches hierdurch eintzig und alleine verſtanden vvird, anzunehmen und zu regiſtriren verbothen, allermaſſen der inquiſit alda ausdrücklich der gefragte genennet vvird,*

alſo

alſo nothvvendig gefraget vverden muſs, und da die Criminaliſten ſelbſt an die hand geben, vvie die interrogatoria bey der marter einzurichten, ihre vvortte nicht anders als nach obigen verſtande der peinlichen halſs-gerichts-ordnung auszulegen ſind.

§. XXIIX.

Quo appareat, utrum tortura legitime fuerit peracta, an vero intervenerit aliquis exceſſus ex parte judicis, qui ipſum torturæ actum reſcindere atque irritum facere queat, num pariter confeſſus tutò condemnari & diffeſſus abſolvi poſſit, adhiberi neceſſe eſt Notarium vel judicii Actuarium, quod innuit *art.* 48. *Ord. Carol.* & *Deciſ. Elect. Saxon.* 38. Notarius vero adhibitus non confeſſionem modo rei, omnesque ejusdem circumſtantias, ſed etiam exſecutionis torturæ atque confeſſionis qualitatem ſicut & tormentorum imprimis remiſſionem diligentiſſime conſignare & actis publicis apponere debet. CARPZOV. *P. III. qu.* 124. *n.* 64. BRUNNEMANN. *Proceſſ. Inquiſ. cap. IIX. memb.* 5. *n.* 32. Quod mentio hujus remiſſionis tormentorum in actu confeſſionis neglecta fuerat, Facult. Jurid. Lipſ. menſ. Novembr. 1726. *an den A. M. Z. S.* ſequenti reſpondit modo: *Daſs vor allen dingen, auf vvas arth und vveiſe, als inquiſitin A. D. M. unter der peinlichkeit ihr bekentnis zuthun ſich erklähret, mit der tortur inne gehalten, inſonderheit ob die zeit über, da ſie auf die frag-ſtücken ihr bekentnis verrichtet, mit der marter und denen banden nachgelaſſen vvorden, und vvie ſolches geſchehen*

hen benöthigten falls mit zuziehung des nachrichters umſtändliche regiſtratur zu denen acten zubringen, vvorauf ferner ergehet vvas recht iſt. Hoc defectu per regiſtraturam ſuppleto, pœna mortis per ſententiam irrogata eſt.

§. XXIX.

Quoniam itaque relaxatio tormentorum eſſentiale confeſſionis validæ requiſitum eſt, peropus omnino erit, mentionem fieri remiſſionis à notario ſtatim in hypomnematiſmo ſeu regiſtratura: facta nimirum confeſſione remiſſa fuiſſe tormenta. Et conſueverunt notarii his plerumque formulis uti: *So hat inquiſit auf des ſcharffrichters continuirtes ſchnüren gebethen inne zu halten, er vvolte bekennen, vvorauf dem ſcharffrichter befohlen vvorden, die ſchnüre zurücke zu laſſen, und hat inquiſit ſodann geantvvortet:* Sive *Endlich hat inquiſit auf befragen, ob er bekennen vvolte, mit dem kopffe genicket, und da er der bein-ſchrauben entlediget, auch von der leiter gelaſſen vvorden, hat er ausgeſaget, vvie folget:*

§. XXX.

Coronidis loco adjicio, omni quod ſtudio Jvst. Oldekop. *Obſerv. Crimin. XII. tit.* 4. commendat, judicem nimirum decere, rejectis confabulationibus ſemper ligationi & torturæ actui propius adſtare, quo tortura rite peragatur, & tormenta durante confeſſione legitime remittantur.

❧) o (❧

PRÆSES RESPONDENTI

SALVTEM.

EX omnibus, quotquot Germaniam noſtram ornant, academiis hanc ſibi præcipuam laudem Lipſia vindicat, quod ſumma ingenia non aluerit ſolum & doctrina perpoliverit, ſed & cum aliis academiis liberaliſſime communicarit. Aemulatur illa virtutem Romæ antiquæ, quæ bonis civibus ſic abundabat, ut ſine detrimento ſuo ampliſſimas colonias in alias civitates ablegaret. Paucæ profecto ſunt academiæ, quæ non inter lumina & ornamenta ſua alumnum quendam Lipſienſem vel vivum, vel tamen defuncti imaginem oſtentent. Si quis exempla requirat, ZIEGLEROS, GRAEVIOS, BERGEROS, THOMASIOS, WERNHEROS, BEYEROS, GRIBNEROS, MEN-

CKENIOS, HOFFMANNOS appello, qui in Lipſienſium diſciplina educati, atque deinde in alias academias translati mirifice honoribus & eruditionis gloria floruerunt. Quæ quum ita ſint, ridere ſoleo eos, qui Lipſiæ veſtræ elegans illud & lautum vivendi genus objiciunt, atque hoc ſolidis literarum ſtudiis impedimento eſſe dicunt. Quibus ego non aliud reſpondebo, quam quod Cæſar olim apud Suetonium iis, qui militibus ejus lautitiam exprobrabant, reſpondit; *milites ſuos etiam unguentatos bene pugnare poſſe.* Verum iſtas voculas tot luculenta, quæ ubivis conſpiciuntur, exempla ſat refellunt, inter quæ tuum etiam refero, ampliſſime Candidate. Lipſia ſtudiorum tuorum mater fuit. Ex hac egreſſus ad nos veniſti, jureconſulti dignitatem reportaturus. Doctrinam tuam non prædicabo, cujus monumentum ipſe Tibi in hoc, quod nunc publice proponis, ſcripto exſtruxiſti. Totum hoc tuum eſt. Nihil de meo inſerui. Ne tamen plane aſymbolus diſputationi publicæ interſim, corollaria quædam ex doctrina de quæſtionibus ſumpta adnectam:

1. Sæpe

I. Sæpe ii, qui quæſtioni ſubiiciuntur, corpus ſuum occultis artibus adverſus dolores muniunt, ſomnumque ſibi procurant. Conſulti ICti Helmſtadienſes menſe februario anni CIↃ IↃ CC XIV, quid hoc caſu faciendum ſit, ſic reſponderunt: *Daſs Inquiſit zuförderſt durch abnehmung der haare und andere zuläſſige mittel, welche die ſcharffrichter angeben werden, zur empfindlichkeit zu bringen, nachgehends die tortur auf die in vorigen urteln vorgeſchriebene art an ihn wieder von neuen anzufangen und zu vollſtrecken ſey. V. R. W. Rat. Dec. Es iſt nicht ungewöhnlich, daſs diejenige, welche auf die folter geſpannet werden, durch allerhand gottloſe zauber-mittel ihren leib wieder allen ſchmertzen feſte machen, und ſich wohl gar in einen tieffen ſchlaff bringen, geſtalt hiervon ein ſehr merckwürdiges exempel bey dem* DAMHOVDERO in praxi rerum criminalium cap. 37. §. 21. & 22. *gefunden wird. Weil nun gegenwärtigen inquiſitens haut bey anlegung der ſchnüre wie ein brett gefunden worden, dergeſtalt, daſs die ſchnüre in ſelbige nicht einſchneiden wollen, er auch wehrender Tortur in einen hefftigen ſchlaff verfallen, ſo iſt wohl nicht zu zweifeln, daſs er ſolche unempfindlichkeit ihm durch übernatürliche zauber-mittel verurſachet. Dieſemnach iſt nöthig, daſs zuförderſt dieſe unempfindlichkeit durch haar abſchneiden, welches* DAMHOVDER l.c. *ingleichen andere mittel, ſo* CARPZOVIUS Quæſt. crim. 125. n. 68. & 69. *vorſchläget, und denen ſcharffrichtern am beſten bekannt ſeynd, aufgelöſet, und inquiſit von neuem mit der völligen Tortur, wie ſolche in letzterem urthel vorgeſcrieben, beleget werde, weilen er das wenige, was er bereits ausgeſtanden, vermuthlich nicht gefühlet, und nur den richter zu hintergehen über ſchmertzen geſchrieben. Den grad aber der tortur vor dieſes mahl wieder zu ſchärffen, ſeynd wir annoch angeſtanden.* Res felicem ſucceſſum habuit. Reus iterum in locum torturæ deductus crimen pertinaciſſime negavit, ſed, poſtquam carnifex pilos abraſiſſet,

ſiſſet, ſine mora, ne exſpectatis quidem fidiculis, confeſſus eſt.

2. Reus, qui in tortura crimen confeſſus eſt, confeſſionemque ſuam triduo poſt repetiit, etſi eam ante exſequutionem revocet, tamen ad ſupplicium rapiendus eſt, arg. *art. 91. Conſtit. crim.* Sic ICti Helmſtadienſes menſe auguſto anni CIↃ IↃ CCXIII. reſponderunt: *Daſs Hanſs Friedrich und Hanſs Chriſtoph die Ludewige in ihren defenſionen etwas, ſo ihnen zu ſtatten kommen mögte, nicht ausgeführet, derowegen das fol. 874. befindliche Urthel, ungeachtet inquiſiten vorgehegtem hochnothpeinlichem halſs-gerichte ihr gethanes bekenntniſs wiederruffen ſolten, an ihnen billig vollſtrecket wird.* Iidem tamen alio tempore hanc neceſſariam addiderunt limitationem, niſi revocans veriſimiles revocationis ſuæ cauſſas alleget: *Daſs beyde Marxe ingleichen Zetſch ihrer begangenen und eingeſtandenen miſſethaten halber mit dem ſtrange vom leben zum tode zu bringen, ſolche ſtraffe auch an ihnen, ungeachtet ſie ihr gethanes bekenntniſs wiederruffen ſolten, zu vollſtrecken ſey, es wäre denn, daſs ſie zugleich genugſame und wahrſcheinliche urſachen ſolches wiederruffs anzugeben vermöchten.*

3. Iudex inferior, ſi periculum in mora ſit, torturam poſt brevem cauſſæ cognitionem, ſine prævia conſultatione collegii iuridici, ſine ſolemni rei defenſione, & neglecta quoque ejus appellatione, decernere poteſt. Exemplum tale eſto: Graſſante ante aliquot annos peſtilentia, Judæus quidam ex loco infecto advenit, ſed, re comperta, ad judicem trahitur, atque, ubi ſarcinam ſuam, quæ ob contagionis metum comburenda erat, abſconderit, interrogatur. Reſpondere recuſans torturæ, quanquam principem appellaret, confeſtim ſubditur. Approbrarunt hoc iudicis factum ICti Helmſtadienſes.

4. Reus, quamvis confeſſus & convictus, quin imo ad mortem iam damnatus tamen aliquando ante ſupplicium quæſtioni ſubiici & per tormenta interrogari poteſt, ſi reipubli-

cæ

cæ aut etiam privatorum interſit, circumſtantias nonnullas, quas damnatus reticet, reſciſcere. Mittebat iudex quidam menſe ianuario anni CIↃ IↃ CC XXVIII. ad ICtos Helmſtadienſes acta inquiſitionalia contra furem, atque literis ſuis hæc inſerebat: *Weil nicht allein dem hieſigem gerichte, ſondern auch in ſpecie denen beyden kirchens zu Gartau und Reſtorff als welcher beyder kirchen-geld-vorrath der Paſtor Göſſel in verwahrung gehabt, und zum theil unter dem geſtohlnem gelde mit ſeyn ſoll, vieles daran gelegen iſt, daſs man von dem Gartauiſchem diebſtahle vollkömmliche nachricht erhalte, ſo wohl wegen der complicen, ſo etwa über kurtz oder lang mögten zu ertappen ſeyn, als auch um zu wiſſen, wo das geſtohlne geld geblieben ſeye, und ob von demſelben nichts wieder herbey gebracht vverden könne.* Reſpondimus: *Daſs inquiſit Langhanſs nochmahlen vor gerichte zu fodern, und nach vorhergegangenen ernſtlichen zureden zu befragen, ob er nicht die diebſtälle erſtlich bey dem Paſtor zu Gartau, zweytens bey dem Paſtor zu Holtorff, drittens bey der frau von Bülow und fräulein von Iagow, vierdtens bey Ioann Schultzen, fünfftens bey dem Müller zu Binnen verübet oder verüben helffen, auf vvas arth ſolche diebſtähle verrichtet vvorden, vvas vor leute ihm dabey beygeſtanden, vvo die geſtohlne ſachen geblieben. Daferne er nun bey ſeinem leugnen verharren ſolte, vvird er dem ſcharff-richter übergeben, daſs er ihn auskleide, zur leiter führe, ihm daum-und bein-ſchrauben anlege, damit zuſchraube, ferner die ſchnüre gebrauche, endlich mit dem aufziehen auf der leiter den anfang mache, und ihn dabey ernſtlich die vvarheit zuſagen vermahne. Es mag nun dieſe peinliche frage etvvas fruchten oder nicht, ſo iſt Inquiſit dennoch genugſam überzeüget, ein gevvaltſamer, verleumdeter und gefährlicher dieb zu ſeyn, und vvird dannenhero mit dem ſtrange vom leben zum tode gebracht. V. R. W.*

5. Iudex non peccat, qui, ubi plures torturæ gradus dictitati ſunt, eos non uno, ſed diverſo tempore, ex-

ſequutioni mandat, arg. *art. 58. Conſtit. crim.* Atque iſtiusmodi tortura per biduum exercita tamen pro una habetur ſaltem, non pro repetitione torturæ.

6. Repetitio torturæ in reo confeſſionem ſuam obſtinate revocante, etſi bis vel ter fiat, nihil iniquitatis habet.

7. In repetitione tormentorum gradus torturæ etiam augeri poteſt.

8. Reus, quamvis exantlata ſæpius tortura in negando perſiſtat, tamen ad perpetuos carceres damnari vel etiam relegari poteſt.

9. Reus, qui in principio torturæ crimen confitetur, ſed confeſſionem poſt triduum revocat, atque ita aliquoties judicem eludit, torqueri tamen poteſt, etſi ſe confeſſurum polliceatur, & tormenta remitti petat. Cujus rei utilitas hæc eſt, ut a revocanda confeſſione abſterreatur, ſi videat, artes ſuas ſibi ad evitandam torturam non prodeſſe.

10. Indicia, quæ reus, exantlata tortura, purgavit, tamen, ſi nova indicia ſuperveniant, quaſi reviviſcunt, & cum his novis ſimul conſiderata gradum torturæ augent. Theſes has poſteriores ſex optime illuſtrabunt duo reſponſa a JCtis Helmſtadienſibus menſe decembri anni CIↃIↃCCXXI. exarata. Primum hoc eſt: *Hat Joel Löſar, als er dem ſcharffrichter untergeben worden, einige der ihm beygemeſſenen diebſtälle geſtanden, jedoch nachgehends ſein geſtändnüſs wiederruffen, wannenhero nunmehr zu wiſſen verlanget wird, was ferner mit demſelbem vorzunehmen ſey. Nun möchte es zwar das anſehen gewinnen, ob ſey inquiſit, da er zumahl die marter zu zwey unterſchiedenen mahlen ausgeſtanden, nun weiter damit nicht zu belegen, ſondern entweder gäntzlich loos zu ſprechen oder allenfals mit einer auſſerordentligen ſtraffe anzuſehen, wie denn unterſchiedene rechtslehrer die repetitionem tormentorum vor gantz unzuläſſig halten. Alldieweil aber* die peinl. hals-gerichts-ordnung art. 57. *hierunter klare maaſſe giebet, daſs wieder einen, der die in der tortur bekandte miſſethat nachgehends leugnet, weiter* mit

mit peinlicher frage gehandelt werden ſolle, hiernächſt die dem inquiſiten an zweyen tagen applicirte verſchiedene gradus torturæ nicht vor eine doppelte, ſondern vor eine einfache marter zu achten ſeynd, BERGER in Oeconomia juris pag. 1203. n. 5. *ferner nach dem vorigem Hälliſchem urtheil ſich neue indicia wieder inquiſiten, inſonderheit aus des mit-inquiſiten Blocks ausſage, hervorgethan, weiter deſſen aufführung bey der marter und den gehaltenen verhören ſo beſchaffen, daſs man eine ungemeine bosheit und halsſtarrigkeit bey ihm ſpüret, denn die vvichtige anzeigungen, die depoſitiones der zeugen und mit-inquiſiten, die viele variationes, die offenbahre lügen und unverſchämte contradictiones, vvomit die gantze uns zugeſchickte acten angefüllet ſeynd, ſattſam an tag legen, vvie inquiſit unmöglich unſchuldig ſeyn könne, und nur die kunſt beſtändig zu läugnen vvohl gelernet, endlich das exempel von Braunſchvveig, allvvo inquiſit bey ſehr vvichtigen indiciis die marter dennoch überſtanden, uns fürchten machet, er vverde dergleichen jetzt abermahl thun, und ſonderlich, vvie er ſich bereits vernehmen laſſen, im anfang der marter zvvar bekennen, aber bey der ratification alles ableugnen, mithin die gerichte eludiren, daferne ſeine bosheit nicht beſſer, als bisher geſchehen, gebrochen vvird; So vvird inquiſit Joel Löſar, vvenn er auf vorhergehende vervvarnung ſein bekentnüs nicht richtiger thut, oder das ausgeſagte vviederruffet, mit dem höchſtem grade der tortur beleget, ſolche auch an ihm, ungeachtet er vvährender derſelben zu bekennen verſprechen möchte, gäntzlich vollſtrecket.* Alterum hoc fuit: *Hat Joel Löſar den ihm neulich zuerkanten höchſten grad der marter vviederum, ohne etvvas richtiges zu bekennen, ausgeſtanden, und es vvird, vvie ferner mit ihm zu verfahren, zu vviſſen verlanget. Nun ſolte man faſt auf die gedancken gerathen, es ſey dieſer Joel Löſar, nachdem er ſeine unſchuld bereits zvvey ja faſt dreymahl in der tortur erhalten, und mit ſo hohen betheurungen verſichert, vvahrhafftig un-*

unſchuldig, demnach mit vveiterer tortur zu verſchonen, da zumahl zu befürchten iſt, er vverde, immaſſen er bereits bey der letzt überſtandenen tortur vorgegeben, die peinigung nicht noch einmahl aushalten, ſondern darüber um das leben kommen. Alldievveil aber dieſes Löſars faſt unübervvindliche boſsheit allein daraus erhellet, daſs er ſachen, deren er doch völlig überzeüget, und daran kein vveiterer zvveifel iſt, z. e. die in Braunſchvveig erlittene marter, das falſche vorgeben von der in Hamburg empfangenen tauffe &c. nichtsdeſtovveniger beſtändig leugnet, mithin vvohl zu vermuthen iſt, daſs er vielmehr in der hauptſache, um die darauf geſetzte harte ſtraffe zu vermeyden, ſeine verruchte hartnäckigkeit habe ſpüren laſſen, hiernächſt bey neuen ſich hervorthuenden indiciis die vorige, ungeachtet ein inquiſit vvegen deren bereits die tortur überſtanden, mit in betrachtung zu ziehen ſeynd, und denn die bereits vorhero vorhanden gevveſene ſtarcke muthmaſſungen anjetzo durch des Trümpelmanns und ſeines ehevveibes umſtändlihe bey der Confrontation vviederhohlte bekänntniſs um ein groſſes vermehret vverden, folglich bey darzugekommenen neuen und zur tortur allein hinlänglichen indiciis die marter ſonder zvveifel vviederhohlet vverden kan, L. 16. pr. de Quæſtionibus. conſtit. crim. art. 58. ibi: viel, offt, *ferner auf das, vvas dieſer lügenhafftige Inquiſit von ſeinem bey fortgeſetzter marter zu befürchtendem tode vorgiebt, vvenig zu reflectiren iſt, geſtalt ein vernünfftiger ſcharff-richter hierunter ſchon gehörige maſſe zu gebrauchen vviſſen vvird; So vvird Inquiſit Ioel Löſar dem ſcharff-richter dergeſtalt, daſs er ihm die daum-und bein-ſchrauben anlege, und damit zuſchraube, ingleichen mit den banden ſchnüre, zur leiter führe und ausſpanne, jedoch es dabey bevvenden laſſe, übergeben, und, da auch dieſes nichts fruchten ſolte, der gemeinen ſicherheit zum beſtem, auf ſeine übrige lebens-zeit bey geringer koſt in guter vervvahrnng zu beſtändiger arbeit angehalten.*

) o (

KD 18

Bibliothek der Juristischen Fakultät Halle/S.

P2988

26.

DISSERTATIO INAUGURALIS JURIDICA

DE REMISSIONE TORMENTORUM IN ACTU CONFESSIONIS

QUAM
CONSENSU ET DECRETO MAGNIFICI JURECONSULTORUM ORDINIS

PRÆSIDENTE

AUGUSTINO LEYSERO
IN AULIS BRUNSVICENSIBUS ET LUNEBURG. CONSILIARIO, IN TRIBUNALI GUELPHERBYTANO ADSESSORE, IN ACADEMIA JULIA JURECONSULTO CELEBERRIMO

PRO LICENTIA
SUMMOS IN UTROQUE JURE HONORES ET PRIVILEGIA DOCTORALIA RITE CONSEQUENDI
AD DIEM XIX. JUL. MDCCXXIIX.
IN JULEO MAJORI
HORIS ANTE ET POMERIDIANIS
DEFENDET
CHRISTIAN. AUGUST. GRELL
PEGAU. MISN.

HELMAESTADII
TYPIS PAULI DIETERICI SCHNORRII
ACAD. TYPOGR.

V 923

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-729504-p0037-8