



Acerca de este libro

Esta es una copia digital de un libro que, durante generaciones, se ha conservado en las estanterías de una biblioteca, hasta que Google ha decidido escanearlo como parte de un proyecto que pretende que sea posible descubrir en línea libros de todo el mundo.

Ha sobrevivido tantos años como para que los derechos de autor hayan expirado y el libro pase a ser de dominio público. El que un libro sea de dominio público significa que nunca ha estado protegido por derechos de autor, o bien que el período legal de estos derechos ya ha expirado. Es posible que una misma obra sea de dominio público en unos países y, sin embargo, no lo sea en otros. Los libros de dominio público son nuestras puertas hacia el pasado, suponen un patrimonio histórico, cultural y de conocimientos que, a menudo, resulta difícil de descubrir.

Todas las anotaciones, marcas y otras señales en los márgenes que estén presentes en el volumen original aparecerán también en este archivo como testimonio del largo viaje que el libro ha recorrido desde el editor hasta la biblioteca y, finalmente, hasta usted.

Normas de uso

Google se enorgullece de poder colaborar con distintas bibliotecas para digitalizar los materiales de dominio público a fin de hacerlos accesibles a todo el mundo. Los libros de dominio público son patrimonio de todos, nosotros somos sus humildes guardianes. No obstante, se trata de un trabajo caro. Por este motivo, y para poder ofrecer este recurso, hemos tomado medidas para evitar que se produzca un abuso por parte de terceros con fines comerciales, y hemos incluido restricciones técnicas sobre las solicitudes automatizadas.

Asimismo, le pedimos que:

- + *Haga un uso exclusivamente no comercial de estos archivos* Hemos diseñado la Búsqueda de libros de Google para el uso de particulares; como tal, le pedimos que utilice estos archivos con fines personales, y no comerciales.
- + *No envíe solicitudes automatizadas* Por favor, no envíe solicitudes automatizadas de ningún tipo al sistema de Google. Si está llevando a cabo una investigación sobre traducción automática, reconocimiento óptico de caracteres u otros campos para los que resulte útil disfrutar de acceso a una gran cantidad de texto, por favor, envíenos un mensaje. Fomentamos el uso de materiales de dominio público con estos propósitos y seguro que podremos ayudarle.
- + *Conserve la atribución* La filigrana de Google que verá en todos los archivos es fundamental para informar a los usuarios sobre este proyecto y ayudarles a encontrar materiales adicionales en la Búsqueda de libros de Google. Por favor, no la elimine.
- + *Manténgase siempre dentro de la legalidad* Sea cual sea el uso que haga de estos materiales, recuerde que es responsable de asegurarse de que todo lo que hace es legal. No dé por sentado que, por el hecho de que una obra se considere de dominio público para los usuarios de los Estados Unidos, lo será también para los usuarios de otros países. La legislación sobre derechos de autor varía de un país a otro, y no podemos facilitar información sobre si está permitido un uso específico de algún libro. Por favor, no suponga que la aparición de un libro en nuestro programa significa que se puede utilizar de igual manera en todo el mundo. La responsabilidad ante la infracción de los derechos de autor puede ser muy grave.

Acerca de la Búsqueda de libros de Google

El objetivo de Google consiste en organizar información procedente de todo el mundo y hacerla accesible y útil de forma universal. El programa de Búsqueda de libros de Google ayuda a los lectores a descubrir los libros de todo el mundo a la vez que ayuda a autores y editores a llegar a nuevas audiencias. Podrá realizar búsquedas en el texto completo de este libro en la web, en la página <http://books.google.com>

This is a reproduction of a library book that was digitized by Google as part of an ongoing effort to preserve the information in books and make it universally accessible.

Google™ books

<https://books.google.com>



IOANNIS ZACHARIAE
HARTMANNI, ³
IC. ET ANTECESSORIS
IN ACADEMIA KILIENSI,
OBSERVATIONVM
IVRIS CRIMINALIS THEO-
RETICO PRACTICA-
RVM
SPECIMEN PRIMVM.

HAMBURGI ET KILIAE,
IMPENSIS VIDVAE THEODORI CHRIST. FELGINERI.
M DCC XXIX.

**ILLVSTRISSIMO
DOMINO,
DN. HENNINGIO FRI-
DERICO
S. R. I. COMITI
DE BASSEVITZ,
DYNASTÆ IN PREBRO ET GRIBE,
AVGVSTISSIMO RVSSORVM
IMPERATORI
A CONSILIIS INTIMIS,
REGIAE CELSITVDINIS
SERENISSIMI DVCIS SLESVICI ET
HOLSATIAE, RELIQA**

IN SANCTIORE SENATV
PRAESIDI,
EX EQVESTREBVS ORDINIBVS,
QVOS
RVSSORVM AVGVSTI
A S. ANDREA ET S. ALEXANDRO
DIXERVNT,
ACADEMIAE HOLSATICAE, QVAE KILIAE EST,
CVRATORI,
CETERA

FELICITATEM PRECATVA

IO. ZACH. HARTMANNVS, IC.

IL-

ILLVSTRISSIMĒ CŌMĒS,
DOMINE GRATIOSISSIME,

Magna atque excellens ea Academiae
Cimbricae felicitas et amplitudo
est, ingentes Tuas curas ad salu-
tem & commoda illius extendi. Nunquam
ergo ipsa illa, me quidem sponsore, suis se
litteris otioque adeo inuoluet, vt TE pu-
blicae rei caussa absentem cultu obsequio-
que destituere leniter aut reuerentiae rum-
pere sacramentum vlllo modo audeat. Cer-

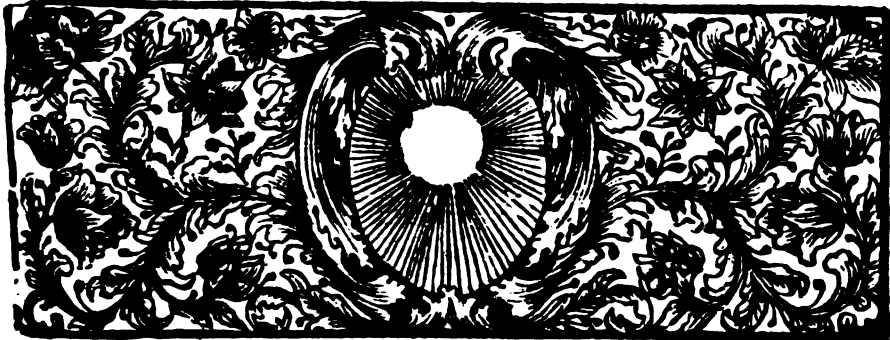
*te, ex quo a Celsitudine Regia, CAROLO
FRIDERICO, Principe ac Domino no-
stro clementissimo, legatio in Galliam delata
TIBI est, frequens meo in animo, quoad
ibi degis Cimbriaeque rebus consulis ac
prospicis, Tuoque adeo frui conspectu
mibi non licuit, frequens inquam in ani-
mo meo versata cogitatio est, vt, quam
TVI veneratione pectus meum sine in-
termissione caleat, propalam significarem.
Itaque scriptis aliquid mandandum idque
TIBI, GRATIOSISSIME DOMINE,
CVI mea deferenda sunt omnia, dicandum
destinaueram. Verum quid et quale con-
dendum excutiendumue esset, initio anceps
baesi. Non enim cum elementis Iustinianeis
negotium mibi solum esse credidi. Sed licuit
etiam in reliquos iuris, publici et priuati,
gentium, ciuilis, ecclesiastici, feudalis et cri-
minalis libros excurrere, inque iis omnibus*

ex-

pucantibus operam sumere sat pertinacem.
Licuit quoque in Collegio Iurisconsultorum
Kiliensium adsidendo respondendoque exco-
lere animum, satisque digna, quae lucem
adspiciant, obseruare. Igitur, quum diu
diuque fluctuasssem, tandem Obseruatio-
nes Iuris Criminalis, quod praesertim ad
iudicandi pertinet subtilitatem prudentiam-
que, moliri atque euulgare decreui, respon-
sis, quae in Ordine Iurisconsultorum exa-
vauit, adspersas. Quarum itaque, quales-
cunque sint, Specimen Primum, TI-
BI, DOMINE ILLUSTRISISIME, vt
a tanto nomine splendor eis accedat, con-
secrandum censui. Si non vereri debeam
audaciae crimen, si probaueris meos cona-
tus, nihil est, cur morer me inserere feli-
cibus, si qui felices sunt mortales. Depo-
scis, CVRATOR ACADEMIAE PRO-
VIDENTISISIME, vt sedulo cuiusuis
do-

doctrinae studioforum, quibus inquam,
commodis vtilitatieque seruiamus. Otiosum
ego diem, vt vires meae ferent, nullum
viam, nullus me torpor tenebit. Si-
ne sine TIBI, ILLVSTRISIME CO-
MES, bene precabor. Vale, et, quanta-
cunque imposita TIBI sit grauissimarum re-
rum moles, eam animo strenuo sustine, et
glisce accessionibus fortunae laetissimis.
Tege me, tege me, et iterum vale. Kiliae
Kalendis Iul. c. d. cccc. xxix.

IN-



INGRESSVS.

Lagas ipse contra se & rem publicam texit imperans, qui prauis puniendis neque promptus satis neque acer est. Vanæ sunt, nisi diligentissime custodiantur aut obseruentur, leges optimæ. Vani quoque & febriculosi rerumque imperiti & artis regnandi penitus ignari ferociae intolerandæ notam illis adspargunt vel tyranni etiam titulum adfigunt, qui difficulter & ægre scelera impunita dimittunt. Qui vigilant, quemadmodum salui omnes esse possimus, animoque & extento brachio criminibus intenti extinguendis in reos illorum seuerè iusteque animaduertunt; ii vero non nisi ab inanissimis prudentiæ ferrei & inhumani dicuntur. Perinde est, vt præclare ille, non ferri legem & non seruari. Quid? quod præstaret, latam non fuisse, quam in transgressores exemplum raro statui vel nunquam. Hoc enim uero efficitur, vt principes & fastigium inter homines tenentes auctoritatem, qua ceteros eminent, contemptui ludibrioque exponant ipsimet. Vnde ad extremum licentia inualefcit eundi semper in peius. Tantum abest, vt summum ius summa iniuria hic dicenda sit. Potius, si tritum istud ad institutum

A

con-

conuertere nostrum liceat, summae aequitatis iustitiaeque nomen tuetur. Plus dicam: lenitas intempestiua in maximam haud raro iniuriam definit, quod exemplis pluribus confirmari potest. Nam qui indulgenter sceleratos laedentesque habent, ii laesos & bonos, quibus manus porrigenda erat, caede afficiunt, rem publicam calamitate affligunt. Narratur quispiam, qui septimi homicidii veniam a Rege Galliae impetrare non potuit, dixisse: se non nisi primum patrasse homicidium, reliqua imputanda regi esse, quippe, nisi rex primo dedisset veniam, ipse sex posteriora commissurus non fuisset. HENRIC. STEPHANVS in *praeparat. apolog. pro Herodoto. c. 17*. Contra non est, cur sanguinarios aut mortali iratos generi aut ad iudicandum seuerissimos adpellemus, qui malos ad poenas ex merito reposcendi cura exercentur, qui quam possunt maxime cauent, ne cui ciuium ab altero, vt a carnifice, sit pertimescendum. Quid vero, inquirunt, sic erit solatii illis, qui ex improviso a virtute defecerunt? qui animi impotentia, qui adolescentiae cupiditatibus, quae sero apud multos deseruescunt, peccarunt? an, qui prouocati ab aliis nocuerunt aliquando, & sic non sine causa deliquisse videntur, statim mox ad supplicium rapiendi? an in quosuis quantulacunque in vitia delapsos distringendus gladius? annon, si fas & iura illud sinunt, si quaelibet peccata inexpiabilia, ad summum sapientiae peruenisse gradum mortales oportebit? Donec erunt homines, erunt auari, erunt ambitiosi, erunt libidinosi, erunt maledici, ingrati, perfidi, inuidi, malefici, fraudem legi facientes, fallentes credentem, erunt vani, garruli, iracundi, aliis imprecantes diras aut aliud quid monstri alentes. Erunt albi & atrii

Dum iuga montis aper fluuios dum piscis amabit.

An illis omnibus, quia singuli rei publicae dedecus imprimant,

mant, extra coetus humanos quasi edicto egrediendum? an nemo eximendus noxae? an ius omne ad legis rigorem & litterarum apices reuocandum? an obumbrabitur, an obscurabitur principis dignitas, si remissius agat, cum videt, non conducere remedium praeceptis & asperum, vel alia ratione, ut veniam concedat, adducitur? Vere ut dicamus, cum partim de fortunis, de vitis hominum hic iudicetur, partim de publicae rei salute agatur, omnis adhibenda cautio est, ne tolerantibus vitam per latrocinia, turbatores, desperandi & sceleratissimi quique ciuitatis damno ferantur, neue ferendi e medio tollantur inconsulto ac violenter, aut haerentes in leuioribus iniquitatibus praecoci vindicta pereant.

§. I.

Spestat legum sanctio ad potestatem summam. Cum enim haec sit ea, quae prudenter regat imperio subiectos, defendatque contra vim iniustam, vitaeque eorum praesidia firma circumponat, commoda publicae rei promoueat, auertatque incommoda, iustitiam, pacem tranquillitatem & disciplinam conseruet: certe ipsa illa summa potestas fideliter recteque curabit tractabitque media ad finem vitae socialis consequendum necessaria. Quod rogationum vitis reprimendis aptarum promulgatione obtinetur. Ex quo inferitur, ius legum ferendarum proprium esse imperantium, primumque inter regalia, quae vocant, seu iura maiestatis tenere locum & sic inprimis tuendum custodiendumque regnantibus. Quo pertinet illud reginae Arabiae SALOMONI fauste adclamantis: ideo DEUS te regem Israelis fecit, ut exerceas iudicium & iustitiam, 1 Reg. c. 10. v. 9. Et IEREMIAS cap. 21. v. 12. regi quolibet mane ius esse exercendum eripiendumque eum, qui rapinam patitur, e manu opprimentis, praecepit. Legum autem ciuiliu[m] sanctio omnis ad pacem inter ciues seruandam salutem-

Cui competat, & circa quae versetur potestas leges ferendi?

que societatis ciuilibus pertinet. Cumque pax ciuium ad definitio-
nem Mei & Tui, Licitum & Illicitum, respiciat, hæc omnia lege
ciuili discerni, muniri ac determinari posse, quotiescunque
publicae rei ratio id exigit, manifestum est. Nam legem ciui-
lem bonam cum HOBBSIO illam vocare haud pendemus,
quae ad salutem populi necessaria est & simul perspicua. vid.
Leuiathan cap. 30. pag. 163. Cuius rei veritas in tractatione
adparebit atque exstabit; quamlibet de legum natura fufe
lateque hic differere aut casuum omnium & singulorum,
quibus sancienda sint, coaceruare farraginem apud nos non
statuerimus. Recitat istos prudentia ciuilibus, quae modo de
commerciis, de mensura, pondere, valore monetarum, de
rerum permutationibus; modo de pauperum; surdorum
mutorum, coecorum, viduarum, pupillorum, valetudina-
riorum, aliarumque personarum miserabilium cura; modo
de poenis scelestorum, seditiosorum, turbatorum, proflig-
gatorum & criminis societatem humanam quacunque ratio-
ne laedentis reorum; modo de his, modo de aliis leges necesse-
sario constituendas esse perdocet.

§. II.

Illud hic repetendum esse videtur; leges etiam saluber-
rimas ceteroquin reipublicae, si executione prorsus omni ca-
rent, inutiles esse atque otiosas. Parce sunt ferendae: corrupta
enim merito dicitur a TACITO aliisque ciuitas plurimis a-
bundans. Sed quotquot constitutae sint, earum executionem
exacte, nisi malit, vt vilis instar cibi spernantur, im-
perans procurabit. Id quod efficaces illas & sanctas praestat.
Non errauerimus, si vel inde sanctionem poenalem esse ad-
pellatam affirmemus. Ea enim poenam definit legique addit,
illis, qui contra iuerint, infligendam. Carere igitur non posse
legem sanctione poenali indubitatum est. Quoniam mali-
nora

*Sanctio
poenalis le-
gi necessa-
rio adisi-
cienda.*

non nisi poenarum formidine a criminibus patrandis arceri queunt, eaque inprimis ratione cupiditas delinquendi velut in vinculis cohibetur. Tolle sanctionem poenalem, & vix aliquid effectura lex est.

§. III.

Sunt equidem, qui praemia, non poenas, legibus addenda esse suadent. Spes & consecutio praemiorum, inquit, excitat homines ad illarum obseruationem, atque ad bene agendum. Non iuuat auscultare RICHARDO CUMBERLANDO, qui poenas ac praemia densa & continenti verborum frequentatione coniungit in libro *de legibus naturae*, praesertim *Cap. V.* Scriptum quoque est apud IOANNEM ALTHYSIVM in libro *de Politica cap. XXIX. §. 19.* praemia plus quam poenam efficere. Verum plurimae suppetunt rationes, quae, in nostra sententia vt perstemus, nos inducunt. Praemii virtutem excitari non inficiamur. Foueat Princeps bonos ciues, beneque meritos & merentes, distribuaturque varia praemiorum eorumque opulentorum genera, habita tamen personarum, loci ac temporis ratione. Ornet virtute conspicuos dignitatibus & honoribus, largitionibus ac beneficiis deuinciat, priuilegiis & immunitatibus praeclara facta compenset, titulos & insignia conferat, restitutiones decernat, & sic deinceps. Recte enim fons & culmen omnium dignitatum honorumque habetur, quod patet ex toto *tit. C. de dignitat. praesertim leg. 5.* Vnde aliis alia praemia pendendi potestate pollet, BODINVS *de republica lib. V. cap. IV.* Sed omnia illa pertinent ad bene merentes, ad virtute praeditos & claros. vid. *tit. Codicis de dignitat.* Quare non leuiore reprehensiones incurrit DIONYSIVS Siciliae, cuius tantam fuisse victus intemperantiam, vt nouarum voluptatum inuentores summis affecerit praemiis, HERODIANVS

Aut praemia legibus addenda?

45 (0) 87

Historiar. lib. I. cap. II. retulit, quam ALEXANDER M. quod interfici iussit PARMENIONEM pro praemio, & IVSTINIANVS, quod BELLISARIVM longe omnium, qui imperio orientali contigerant, meritissimum, sustulit. Igitur fatemur, proborum & fortium labores praemiis recte decorari, quid quod suum colit officium Princeps regnandique prudens habendus est, si illos munificentia prosequatur, qua nihil laetius priuatis hominibus accidere potest, nihilque acrius ad bene de re publica merendum inflammat. At vero, cum nulla vnquam sit ciuitas, vel societas ciuilis, tam pura, tam sancta, quin inueniantur, qui argui possint, quin admixti sint mali, vitis que obnoxii, & criminum quorumuis delibuti purgamentis, totique constantes ex fallaciis & vel in ipsa delinquendi cupiditate delirantes; amplius foret deliberandum, an praemiis solis res confici queat. Certe adfirmare ausim, legum conditores, qui praemiis muniri satis illas credunt, aut vix, quod animo intendunt, consecuturos esse, aut fingere sibi ciuitatem sapientum sanctorumue, quae extra hunc orbem quaerenda est. Super isthacc quae so, quot non sunt, qui fatigare animum virtutis studio, aut laboribus pro republica corpus adfligere adeo detrectant, vt contemnant & despiciant praemia? Postremo non iis leges feruntur, quorum actiones recto consentaneae esse solent. Hi quod aptum & decens est, sua sponte & sine lege faciunt. Contra ipsa malorum illuuias, sentina reipublicae, maxime procliuēs ad delinquendum, ac perstantes in prauitate, perniciosissimi mortaliū, leges accipiunt, qui nullo laudum honorumque delinquentis capiuntur, nullo praemiorum sensu adficiuntur, quique, nisi sanctione terreantur poenali, vix coercebuntur.

*Ius puniendi
di imperium*

§. 4.

Igitur agnoscamus oportet, penes Principem summae po-

potestate pollentes esse *ius sumendi poenas*. Vnde hoc a per-
 multis ius imperii peculiare constituitur, & tantum non primo
 inter cetera regalia, quae vocant, loco habetur. Verum se-
 parari illud a iure legum ferendarum posse ferme despera-
 mus. Non promiscua habemus, sed ita coniuncta credimus
 ius condendi leges & ius irrogandi poenas, vt si vnum de-
 mas, alterum corruat, vel in mentis abeat praecisionem.
 Arbitramur enim satis patere, si compares §. 2. sanctio-
 nem poenalem legi omne conciliare robur firmitatemque.
 Quodsi planum hoc est, per se sequitur, ius puniendi a fe-
 rendarum legum potestate vix ac ne vix quidem posse abstra-
 hi. Vt nos expediamus, ita tenendum: Congruum est fini,
 quem habuerunt, qui summo se subiecerunt imperio, vt fa-
 sces illius tenentes omnibus in commune consulant, omni-
 bus securitatem praestent contra vim & quouis modo laeden-
 tium iniuriam. Hoc, sicut supra diximus, rogatio legum vi-
 tiis subiectorum reprimendis aptarum praestat. Inde vero
 deducimus obligationem subiectorum praestandi ac faciendi,
 fugiendi & omittendi, quae vel praecipuntur vel prohibentur.
 Hinc quoque inferimus & colligimus ius puniendi imperan-
 tibus competens, vt pote quod est facultas, personas contra
 mandata vel prohibita peccantes adficiendi poenis, quas me-
 suerunt, siue famam auferant, siue bonis priuent, siue in vin-
 cula & custodiam coniiciant delinquentes, siue corporis mem-
 bra affligant, siue vltimum supplicium facinorosis adferant.

§. V.

Quae cum ita sint dispiciendum nunc erit, annon per-
 mittatur aliquando magistratui summo, eiusque officio con-
 gruum plane sit, vt delinquentibus parcendum esse iudi-
 cet. Et sciamus, integrum esse cuius imperantium, ve-
 niam & impunitatem etiam impuris & sceleratis dare, est?

Pariter ius poenas re-mittendi penes imperantem est?

naturamque quandoque audire clamantem & vociferantem : modo id agat vnum, ne intempestiue mitis sit. Cogitet enim princeps, securitatem civium tranquillitatemque suorum esse officiorum legem & principium, regulam vnicamque mensuram. Vnde concludimus, hactenus illum delictorum recte facere veniam, quatenus saluti subiectorum, ad quam oculos iugitur intendat, nulla vis infertur aut imposterum metuenda est, eaque simul apparent circumstantiae, quae poenae duritiem vel mitigandam vel delictum impunitum relinquendum esse suadent. Cur enim, si haec habeantur curae, liberum principi non sit, vt peccata condonet, clementiaque vtatur? Nisi prorsus transire in Stoicorum sententiam malimus, qui propter animi firmitatem singularem & constantiam semper acquabilem, quam in magistratu praesertim requirebant, leuem illum dicebant, qui ab arbitrio vel latum vnguem recesserit: quo nomine illos iam ab aliis ex merito video reprehendi. Nos sic existimamus: fini reipublicae & pactis, quae inter imperantes & parentes intercedunt, contrarium esse, si delinquentes poenas euadant promeritas sine causa vel praeterita vel futura. At, si cetera recte se habent, Principem pro ratione publicae rei ac benevolentia latissime diffusa gratiam expetentibus suas commodare aures posse ac debere; nec id vero ambigendum esse censemus.

§. VI.

An differre a iure aggratiandi? Quererere hic liceat: vtrum ius remittendi aut minuendi poenas a iure aggratiandi, quod vocant, vere distet? Non putamus, quamuis diuersa ea esse quidam arbitrentur, inter quos eminet ZIEGLERVS de iur. maiest. L. I. cap. 8. §. 4. & 5. Aiunt *aggratiationem* ex eo appellatam esse, quod non pertineat ad *instititiae actus*, sed ad meram *gratiam* referri debeat, qua

qua de caussa etiam distinguant Iurisconsulti inter restitutionem ex *capite iustitiae*, quae & a iudice fiat, atque inter restitutionem ex *capite gratiae*, quae principis sit propria : vnde *ius aggratiandi* non de lege aut praecepto, sed de licentia, facultate seu attributo personae accipi oporteat. Sic res vna eademque vario colore secatur. Age igitur rem attento animo penitusque cognoscamus tum ferre sententiam ius fasque erit. *Aggratiationem*, prouti loquuntur, a gratia dici concedam. Sed nego propterea sequi, illam ad *actus iustitiae* haut pertinere. Quin potius iustitia gratiae Principis essentialis & homogenea esse videtur, saltem esse debet, si quidem iustitia imperantium recte definiatur, qua se congruos praebent rationi omnium ciuium conseruandorum. Nam causa adsit necesse est, cur delinquens gratiam exoret atque impetret. Quae si iusta & praegnans deprehendatur, obstringitur princeps, vt gratiam impertiat, tantum abest, vt illam negare petenti possit aut debeat. At, inquis, haec non gratia, sed poenae remissio vel mitigatio vocanda. Haec pertinet ad officium principis, nec soli illi adscribenda, sed magistratibus a Principe constitutis communis est, qui & ipsi pro circumstantiis variis ac diuersis poenas vel minuunt vel prorsus remittunt. Vid. B. THOMASIVS *de iure aggratiandi Princip. Euangel. in causf. homicidii*. Gratia autem soli Principi vindicatur. Vt vt hoc est, attamen primum non minus officio Principis continetur : gratiam, si causa adparet, non denegare, & sine causa non concedere ; quam mitigare & remittere poenas, pro circumstantiarum, quae delicta praecedunt, comitantur, & consequuntur, diuersitate. Vt adeo hactenus aggratiatio & remissio vel mitigatio poenae nihilum distent, sed conueniant utique & conspirent. Deinde remissionem vel mitigationem poenarum nec magistratui cum Principe

cipe simpliciter communem esse, quae aduersariorum sententia est, crediderim, sed huic soli vindicauerim. Eam vero magistratus & iudices, quos vel ipsos Princeps constituit, non iure proprio sed vel ex priuilegio vel ex alia potestate ab Imperante summo iis concedita decernunt, sicut nec ipsam iurisdictionem criminalem iure proprio exercent, sed Principi referre debent acceptam. Quod comprobatur priuilegium a Serenissimo FRIDERICO III. Duce Slesuici & Holstiae Senatui Toningensi anno MDCXLIIX. concessum: Concediren und geben ihnen das ihren Praedeccessoren indulgirte peinliche Hals-Gericht nochmahlen Krafft dieses, dergestalt und also, daß gemeldte Burgermeister und Rath ein peinlich Hals-Gericht hegen und halten, dero Behuff die in der Stadt und Botmäßigkeit betretene delinquenten apprehendiren und gerichtlich vorstellen lassen, in dem Process nach Caroli V. peinlicher Halsgerichts-Ordnung verfahren, definitiue verabscheiden, auch die Urtheile exquiriren lassen, und also hinführo omnimodam iurisdictionem in caussis criminalibus haben und exerciren mögen. Doch mit dieser restriction, daß, da einig dubium bey der gerichtlichen decision vorkommen sollte, entweder an Uns und Unser Fürstlich Hof-Gericht, oder solcher Behuff auf eine Iuristen-Facultät transmittiret, und also in solchen Blut-Sachen vorsichtiglich procediret werde. Neque enim omni loco praesto esse potest rector ciuitatis, neque leges ipsemet semper interpretari. Vnde magistratus constituere necessum habet: vnde iureconsultos, quibus respondendi de iure facultas est, consulere iudices admonentur.

§. VII.

Officia circa ius su- Licet vero ad imperantes spectet ius poenas definiendi irrogandique & remittendi, vti ostendimus §. 4. & 5, prouiden-

dendum tamen illis est, vt prudenter eas determinent, vt ne sine caussa etiam remittant promeritas: id quod in illorum est officio, penitius nunc, quantum ad thoma nostrum tinere videbitur, cognoscendo. Vt autem partes nostras in describendo hoc officio imperantis circa ius exigendi & remittendi poenas rectius agamus, finem harum ipsiusque ciuitatis seu imperii ante inuestigasse multum iuuabit. Infitus est animis mortalium, quotquot fuerunt & sunt, iisque quasi innatus libertatis amor. Neque adeo ruunt in ciuitatem, aut a natura feruntur ad subeundum imperium alienum, vel cum lacte materno subiectionem imbibunt. Igitur, qui relicta libertate naturali summo se imperio submiserunt, causam habuerint, quare se illi submiserint, necesse est: quam si detexerimus, finem quoque poenarum verum & indubitatum facili opera euoluemus. Hoc euoluto officia circa ius constituendi, exigendi & remittendi poenas in oculos incurrent, & perspicue intelliguntur.

§. VIII.

Caussa, quae permouit homines, vt ciuitati studerent, adparebit inspicienti naturam & mores mortalium omnium, qui affectibus prauis in diuersum rapiuntur: vt, si segregem vitam agerent, eam miserrime & per omnia extrema ducerent. Non arguimus naturam omnium parentem: ea vitiose se non habet: ea pacem & tranquillitatem dicat inculcatque: ei si auscultemus, status libertatis turbulentus non dabitur: non erit bellum omnium aduersus omnes: quam acutissimo Anglo HOBBSIO sententiam quidam non affinxerunt modo, sed etiam obtruserunt. Si ipsa natura malos finxisset homines, bonus qui diceretur, inueniretur nullus. At inueniri tamen bonos quis ambiget? Boni nobis hic sunt, qui iura aliorum connata & acquisita non laedunt. Illud vero ne-

gandum non est, sub imperio pacem custodiri facilius, certiusque obtineri. Licet enim ipsa ratione mortales admonentur tranquillitatis saltem externae semper seruandae, licet obligatio ad pacem a statu libertatis haud exulare debeat; attamen obligationis istius executionem difficilius sperari quisque largietur, vbi nulla lege humana prauorum affectuum, quibus homines obstricti sunt, violentia reprimatur. Vnde tandem recte omnino concludimus: causam ciuitatum seu imperii aeque ac dominii rerum introducti nullam aliam posse excogitari, quam voluptatem, ambitionem, avaritiam, ceterorumque affectuum prauorum in homines dominantium familiam. Quo ipso tamen causam metus, propter quem ortas ciuitates esse perhibent, non excludimus, sed coniungimus & confirmamus: quoniam metus ille violentiam bonis a malis intentatam imminentemque consequitur, quamobrem opus certe fuit imperii ciuili praesidio. Atque haec ciuitatum causae finem quoque earum indicant planissime, nempe *securitatem*. Nam propter tristes effectus prauorum, quos enumeravi, affectuum, securi esse nequeunt homines, nisi vna viuant, nisi imperio ciuili contineantur. Addunt quidam *sufficienciam*, quam quaesierint, qui in ciuitatem concesserunt. Verum ipsi illi fatentur, sufficienciae finem a fine securitatis esse secundum illique subordinatum. Qua in re minime errant, sed & probe perpendere debebant, imaginariam quoque dari sufficienciam, quam sine causa homines sibi fingunt in luxum effusi. Vnde consequitur, paucis contentos etiam extra ciuitatem sufficienciam facile inuenire neque adeo hanc ciuitatibus imperioque causam necessario praebuisse.

§. IX.

*Finis poe-
narum.*

Cum securitatis causa ciuitates coaluisse imperiumque subiisse homines nunc constet, de poenarum ciuilium sine in-
da-

dagando non multum angimur; sed quia poenae sunt media fini ciuitatis obtinendo inseruientia, quin ipsius illius ciuitatis *securitatem & salutem* etiam poenarum primum & vltimum finem constituamus, nullam habemus dubitationem. Recte autem & conuenienter poenas media fini ciuitatis obtinendo inseruientia dici, sic demonstramus: Poenas ii sentiunt, qui mores vitamque ad legum normam haut componunt. Qui legibus non obtemperant, ciuitatis securitatem salutemque subuertere conantur, quoniam leges securitatis salutisque publicae sunt firmamentum. Legibus poenae adiiciuntur, iis irrogandae, qui obsecundare illis detrectant. Quare poenas media ad finem ciuitatis perducentia, ipsarumque poenarum finem *securitatem & salutem ciuitatis* merito adpellamus; etsi praeter eam plures poenarum fines ab aliis effingi non repugnemus. Interim quiuis meminerit, alios istos modo circuitione & anfractu orationis delectari, modo a scopo ciuitatis longius aberrare. Priorum numero habemus, qui *legum auctoritatem vel exempla aliorum* finem poenarum esse contendunt. Ad posteriorum classem referimus, qui *emendationem facinorosorum & puniendorum* inter ceteros poenarum fines excellere arbitrantur. Nos sic sentimus: Quod legum auctoritas finis poenarum laudetur, haec certe ratio subest, quoniam securitate & salute ciuitatis leges fundantur. Itaque cum conseruandae salutis securitatisque publicae ergo legibus sua constare debeat auctoritas, propius a re. absunt, qui securitatem salutemque ciuitatis ipsam, quam qui legum auctoritatem finem poenarum esse praecipiant. Eadem haec aduersus illos valebunt, qui *exempla aliorum* finem poenarum esse dicunt. Nam & hi primum & vltimum finem, *securitatem salutemque publicam*, alio quodam quasi circumsepiunt. Equidem apud Romanos vsu & sermone receptum fuit, pro *poena*

exemplum dicere. Ita: *uterque in te exempla edent*, apud TERENTIUM in *Ennuch act. V. sc. 6. v. 21*. TACITVS quoque vltimum supplicium *exemplum nouissimum* dixit, *lib. XII. cap. 20. Ar. nal.* Congruenter ICTus in l. 16. §. fin. ff. de poen. *Nonnunquam euenit, ut aliquorum maleficiorum supplicia exacerbentur, quoties nimirum multis personis grassantibus exemplo opus sit. Quae loquendi ratio mori, quem in poenis infligendis seruarunt Romani, admodum respondet. Sontes enim noxiosque per amphitheatra traducebant, personasque dignitate conspicuas vel genere illustres supplicium nudo elatoque capite subire oportebat, vt omnium oculis conspicerentur. Deinde largimur, maximam exemplorum vim esse, recteque omnino SENECA Epist. 23. ad exempla viuere mortales, nec ratione componi, conquestus est. Sed negauerimus, illa ideo debere poenarum finem vltimum primumue nominari. Vti enim exempla statuendo in maleficos ad securitatem salutemque ciuitatis vtrisque oculis respicitur, ita hanc sine circuitione finem poenarum genuinum & apertissimum dicere par est. Denique quod ad emendationem plectendorum attinet, eam plurimi finem poenarum hanc ob causam quam diligentissime commendant: Facinorosos aegrotorum instar, qui regulas diaeteticas migrauerunt, morbis laborare moralibus aiunt, eosque, nisi deprehendantur desperatae salutis, nisi emendationis futurae spes omnis concenterit, poenis eximendos esse serio monent. Has medicinam imitari defendunt, cuius ope sanitati restitui aegrotos, non e medio tolli fas sit. Verum si quid cernimus, poterat lex aequae ac poena vicem sustinere medicinae, atque modo obnoxium legi se praebuisset cuius delinquens, morbum moralem vix contraxisset: cui medendo sero plerumque deinceps medicina paratur, vbi lex praesentissima mala transgressorem persecutura satis praeci-*

cinens nihil autoritate sua apud illum valuit. Et, si coercitionibus opus vtiq̄ue est, vt ciuibus hominumque generi saltem externa felicitas salua sit; si poenarum exempla inprimis faciunt ad deterrendos alios a similibus delictis patrandis atque ad adsuesfaciendum reliquos malos legibus obedire; si poenarum executiones ideo vtilissimae reipublicae censentur, quoniam metus illarum ad omnes eisdem delictis obnoxios pertingit, poena vnum opprimit, & haec fulmini idcirco aequalis videtur, quod multorum metu paucorum cadit periculo, latiusque terret, quam nocet; si conseruatio vnus scelesti multorum praeponderetur salute; si emendatio delinquentis, quam spectandam esse volunt, incerta est, proptereaque verendum, ne malefaciens iustitiae vindicatiuae, quam vocant, semel elapsus veniaeque quasi securus in grauiorem morbum moralem recidat; postremo si imperantes salutis omnium vniuersae promouendae curam gerunt, eique emendationem singulorum merito postponunt; certe non vitio nobis vertendum, quod a scopo ciuitatis longius illos recedere adfirmauimus, qui emendationem puniendorum praecipuum poenarum finem depraedicant. Saltem negare non poterunt, cum sermo nobis hic sit de emendatione ciuili seu externa, quae consistit in delictorum perpetratorum omissione & fuga, ea ipsa emendatione externam tranquillitatem securitatemque inprimis spectari. Vnde, si rem pensitemus, emendatio facinorosorum, quanta & qualis est, ad ciuitatis finem huius nempe securitatem salutemque tota redibit ac referri potest, inaniterque adeo finis poenarum peculiaris & princeps iactatur. Vt igitur admodum placeant

VLPIANI in leg. 13. ff. de Off. Praesid. Congruit bono & graui praesidi curare, vt pacata atque quieta prouincia sit, quam regis: quod non difficile obrinebit, si sollicito agat, vt malis homi-

mi-

mihius pronincia careat. Quibus securitatem salutemque ciuitatis primarium poenarum finem Iureconsultus perspicue laudauit.

§. X.

Principis circa ius poenas sumendi remittendique officia

Duae circa ius sumendi remittendique poenas regulae obseruandae. ex ipso poenarum fine deprimi ac deriuari adstruximus. Sed finem poenarum primum & vltimum securitatem salutemque ciuitatis nominauimus proxime. Quare dicere expeditum est, officia illa, quotquot fuerint, ad securitatem salutemque ciuitatis tanquam ad caput referenda esse. Licebit, quibus ipsa illa officia designentur, regulas inuestigare & construere. Primam dicimus: *Est in officio Principis, vt deinceps licetis securitatem salutemque ciuitatis laedentibus poenas ad ipsa delicta accommodatas constituat, & constitutas exsequatur.* Altera esto: *in remissione poenarum ad salutem securitatemque ciuitatis oculos iugiter intonat imperans.* Prima regula stante, praestantiam excellentiamque imperii anae-mati perdifficulter perspicimus. Equidem permulti laudem imperantibus impertiunt, quibus adeo mite mansuetumque natura subiit ingenium, vt, si qua perditissimis etiam irroganda poena est, incredibilis illos conturbatio occupet. Hos bonos, hos parentes probos, hos continentes moderatosque principes vocitant. Et incumbendum sedulo illis in eam curam cogitationemque vtique est, vt ne ciuium animis metum ex crudelitate incutiant, sed amorem ex bonitate instillent. Tantum quaeritur, bonitatisne an vero crudelitatis venire nomine debeat, quod mansuetudine erga quosuis profligatissimos vsi subinde imperantes, eo ipso bonorum ceruicibus imminentem perpetuo caedem, rapinam & alia truculenta conflant, quae iustas in flagitiosos poenas decernendo depellere illos atque auertere decebat, imo oportebat. Tan-tum

tum enim abest, ut scelerum quorumlibet artifices impunitate ac beneficis sibi adiungens princeps gubernare aut conseruare ciuitatis nauiculam credendus sit, ut potius illam euertere & ima voragine submergere videatur. Cuius rei Alexandrum Romanorum Imperatorem merito arguit HERODIANVS Lib. VI. c. 1. *Quippe annis quatuordecim, verba sunt Angeli Politiani interpretis, anacmaton, hoc est, citra sanguinem gessit imperium, ne uno quidem occiso. Licet enim per multi maximis criminibus impegerint, tamen ab illorum caede semper abstinuit.* Quis Principis adeo lenissimi, adeo intemperanter ad humanitatem propensi, adeo iniuste miserescentis scelerorum, existet laudator? Non desunt inter illustres rerum vitium scriptores, quos haec aetas fert, qui mortem praecipendam censeant, quam talis indulgentissimi subesse imperio, quique de iniuria illum reliquis ciuibus, parcendo nocentibus, illata postulandum esse praecipiant? Quippe cui ad salutem securitatemque societatis ciuili omnia conferenda, nec minima, quae eo faciunt, negligenda. Quemadmodum enim neglecta vlcera vermibus scatere occipiunt, ita ciuitas, in qua dissoluta in omne nefas eundi licentia, malis hominibus cumulatus repletur, qui ipsimet deinceps scelera sceleribus cumulant atque insolentissimi & in dies maiora sibi per vim arrogantes haud raro in reipublicae viscera ferunt tandem conuertunt.

§. XI.

Regularum, quae paragrapho decimo habentur, prima duobus membris constat. Primum poenas iustas, hoc est, ad delicta accommodatas, constitui praecipit. Alterum constitutas executioni dari suadet. Recte autem accommodabuntur ad delicta, si ad securitatem salutemque ciuitatis respiciatur. Quo magis aut minus ista turbatur, eo grauiores aut leuiores

Quaedam delicta poenis exterius coercer nequeunt. Quatenus hoc verum

decernendae. Quare ut delicta, quae in solo fere consistunt animo, quaeque vix cernuntur, seuerissimis coërceat poenis princeps, ab illius longe abest officio. Inolita vitia haud incommode huc referri possunt. Alios voluptatum cupiditatibus velificare, delicias sectari, veneri operari, de bono iucundo ad iucundum profilire, litare gulae & cibo potuque sese ingurgitare, aut ebriositate se propinare deridendos, otio diffluere, obscœna iocis facile admiscere, profundere facultates, vestibis mollibus munditieque inepta delectari, superbia inflari veluti austro velum, alios gestibus & incessu singulares & raros, alios loquaces iurgisque cum familiaribus contendentes, inuidia tabescentes, avaros & sordidos, alios persancte de rebus nihili iurantes, alios remissos in cultu numinis & languidos, alios alio dedecore maculosos offendas. Quo vitiorum omnium infelici lolio sic infestata est, sic abundat mortalitas; ut istud poenis externis & humanis euelli & aboleri posse facile desperauerim. Contra norunt prudentes hortulani, quos hic imitabuntur principes, runcatione omnium & minimae zizaniae optimis quandoque frugibus detrahi. Nullum enim deprehendes vitae genus, quod non vitiis certis & diuersis a reliquis distinguatur. Mores & affectus alii theologorum, alii iurisconsultorum, alii philosophorum, alii togatorum, alii sagatorum esse dicuntur: alii purpuratorum, alii plebis infimae, quae maximam constituit civium subditorumque partem. Commodum igitur fuerit & consultum, imbecillitatis humanae habere rationem, & relinquere ministris ecclesiae ceterisque morum rectoribus hortandi suadendique campum, quem tum amplissimum habebunt. Propter naturae conditionem, propter hominum ad delinquendum inclinationes ea quoque poenarum conditio est, ut nequeant externe vindicari delicta omnia. Caeterum non ita haec acci-

accipi velim, atque si omnis in vitia inolita animaduersio fa-
 cessere debeat. Et hic seueritate opus haud raro est, sed quae
 adhibeatur summo cum discrimine, quae iungatur summa
 cum humanitate. Videmus enim haec aut illa vitia consue-
 tudine & imitatione ita inualuisse latiusque in dies repere, vt
 inde societatem civilem grauissima mala tandem consecutu-
 ra sint, nisi iustae coercitiones obicem illis ponant. Dici
 non potest, quam pestifera sint felicitati salutique publicae
 scandala, data praesertim ab illis, qui doctrina, munere &
 dignitate sunt conspicui. Quis igitur dubitet & his casibus
 poenas recte infligi. Hinc est, quod ciues etiam edictis publi-
 cis & vi externa ad colendum DEum saepenumero compell-
 untur. Variarum caequae saluberrimae ea de re constitutiones in
 Saxonia promulgatae. Ita IOANNES. GEORGIUS I. Elector
 Saxoniae die 23. Augusti 1624. sepultura honesta priuari re-
 scripsit, qui sacrae communionis vsu concionesque eccle-
 siasticas neglexerint: Wir haben euren eingeschickten Bericht wegen
 des verstorbenen Lorenz P. zu S. verlesen hören. Ob wir nun wohl Ur-
 sach hätten, Verordnung zu thun, daß er ohne einige caerimonien
 begraben würde: So können wir doch zu diesemahl geschehen lassen,
 daß ihn mit der kleinsten Glocken geläutet, und die Leiche mit wenig
 Schälern, ohne Leichpredigt zur Erden bestattet werde. Begehren der
 wegen, an statt höchstgedachten unsers gnädigsten Herrn, ihr wollet
 solches bey dem Pfarrherrn zu Preissnitz anordnen, und darneben be-
 fehlen, nächstkünftigen Sonntags, nach Anleitung des Textes, auf sol-
 che Verächter der Predigten und heiligen Sacramenten seine Predige
 zu richten, und mit dieser Verwarnung zu schärffen, daß hinfuro der-
 gleichen keiner mit caerimonien zur Erden bestattet werden solle &c. Et
 hodiernus Elector Saxoniae Serenissimus, Rex Poloniarum po-
 tentissimus, FRID. AVGVSTVS, ex communitate ciujum ex-
 terminandam mulierem respondit die 10. Octobris 1703. quae
 sacra vti coena noluerat: Friederich August, König und Chur-
 fürst &c. Uns ist aus eurem, des Superintendenten, vom 5ten dieses
 an

hero erstatteten Bericht, welchem der G. L. beygefüget befindet, vorge-
 tragen worden, wasgestalt R. G., ohngeachtet sie bey ihrer gefährlichen
 Kranckheit, mit welcher sie nach der Zeit, als unsere Verordnung vom
 10ten Martii vorigen Jahres an euch ergangen, befället worden, sich
 mit dem Pfarrer zu R. hinwieder ausgesöhnet, ihm auch gebeichtet,
 und das H. Abendmahl genossen, dennoch, nachdem sie wieder genesen,
 sich in der Kirche zum Gehör Göttlichen Wortes, imgleichen zum Ge-
 brauch des hochwürdigen Nachtmahls einzufinden abermahl beständig
 verweigert, auch weder durch Zureden noch Bedrohung bis anhero zu
 besseren Gedanken zubringen gewesen. Nun wir denn diesem Untwe-
 sen ferner nachzusehen nicht gemeinet, Als ist an statt x. x. unser Bes-
 gehren hiermit, ihr der G. L. wollet, dafern ermeldte G. auf fernere be-
 wegliche Vorstellung, welche ihr der Superintendentens derselben durch
 den Pfarrer zu R. nochmahls thun zu lassen wissen werdet, sich eines
 bessern nicht erklären will, sie, unserer obangezogenen Verordnung zu-
 folge, aus euren Gerichten fort schaffen. x. x. Ex his quoque perspi-
 cere licet, quam expedit, vt cum seueritate summam hic
 coniungant humanitatem legislatores. Sed & anno 1709. die
 19. Februarii idem potentissimus Rex rescripsit: Friederich Au-
 gust, König und Churfürst x. Wir haben aus euerem vom gestrigen da-
 to anhero erstatteten Bericht, welchergestalt der Schneider zu W. C.
 B. so sich geraume Zeit des Gottesdienstes und heiligen Nachtmahls ent-
 halten, nunmehr verstorben, und daher wegen desselben Vererdigung un-
 sere resolution vornehmten sey, verlesend ersehen, und begehren darauf
 an statt x. hiemit, ihr wollet, gestalten Sachen nach, die Verfügung
 thun, daß die Leiche zwar auf dem Kirchhofe, jedoch in der Stille und
 ohne caerimonien beerdiget werden möge x. Interim neque mini-
 strorum ecclesiae admonitiones, quantum ad observandum
 sabbatum, intermittendas esse patet ex Rescripto Electorali ad
 Consistoria Saxonica dato anno 1711. die 9 Martii, quod legi
 vtique meretur: Von Gottes Gnaden Friederich August, König in
 Pohlen x. Herzog zu Sachsen, Jülich, Cleve, Berg, Engern und
 Westphalen x. Churfürst. Würdige, Hochgelahrte, liebe, andächtige
 und Getreue. Wir haben wieder die allenthalben so gar überhand ge-
 nommene Entheiligung des Sabbaths bereits vor einigen Jahren ge-
 messen

messere Verordnung, ergehen lassen, auch solche anjohr wieder zu erneu-
 ren der Nothdurfft befunden. Damit nun Unsers hierunter zu Gottes
 Ehren geführte christliche Absicht um so viel ehender bey einem jeden wie
 willigen guten Herzen erlangt werden möge: So begehren wir hiemit
 gnädigt, ihr wolle bey denen unter euch gehörenden Superintenden-
 ten die Verfügung thun, daß von denen Geistlichen jedes Ortes die ihrer
 Seelen-pfleg amvertraute Gemeinden öffters und beweglich zur sorgfälti-
 gen Beobachtung des dritten Gebotes anermahnet, die in Gottes Wort
 auf die Verächter und Schänder des Sabbaths gesetzte ernste Strafen,
 samt denen Arthen der Entheiligung, die an iedwedem Orte zeithero einge-
 rissen, deutlich und mit Nachdruck erkläret und gewiesen, die Zorn-Exem-
 pel, welche der gerechte Gott an ein und anderem Orte dieser Lande
 ausgebet, für Augen gehalten, und, wie höchstnöthig es sey, daß dem
 erzüeten Gott, gleichwie überhaupt durch ein bußfertiges christliches
 Leben, also auch insonderheit durch rechtschaffene Feyerung der Sonns-
 und Festtage, in die Rütze gefallen, und zu Abwendung der bevorste-
 henden schwehren Plagen und zänklichen Verwüstung von einem ied-
 den das Seinige beygeträgen werde, in denen Predigten und wo es
 sonst die Gelegenheit leidet, dargethan und gezeigt, mithin die Zuhörer
 um so vielmehr zu Beobachtung derer wegen der Sabbaths-Feyer erge-
 henden Verordnungen praepariret werden. Daran geschiehet Unsere
 Meinung. Datum Dresden, am 9. Martii an. 1711. Verum pro-
 pinque adsunt leges in sabbati profanatores, animaduertentes,
 Omnia plana ea de re suggerit die Policcy-Ordnung, wornach
 sich der Fürstenthümer Schleswig, Holstein &c. Eingeseffene zu achten,
 verfasst und publiciret ann. 1636. art. 1. So wollen wir Unsere Un-
 terthanen samt und sonders Landes-väterlich moniret und bey würckli-
 cher Strafe geboten haben, daß sie vor allen Dingen sich die wahre
 Gottesfurcht angelegen seyn lassen, dieselbe wohl zu Herzen fassen und
 zu dessen Bewegung des Sonntages, Fest-Pete- und andern Tagen,
 wenn geprediget wird, frühe und zu rechter Zeit, zu Singung der Psal-
 men, andächtiger Anhörung und Aufmerckung der Predigten, mit
 Frauen, Kindern und Gesinde zur Kirchen einstellen, - - die Sacra-
 menta offft gebrauchen, und auf den Sonntag und Festtagen keine Hand-
 arbeit oder sonst ichtwas, an pflügen, holzhauen, Holz, Korn und
 Heu-führen, treuschen und dergleichen verrichten, - - Und soll auf des
 Sonns

Sonntagen, desgleichen Fest und Bet-Tagen unter den Predigern als
 les Schencken an Wein, Bier, Brandterwein und andern Getränks
 (außerhalb Krancken) aufhalt und sitzen der Gäste, Verkaufung einie
 ger Waaren, Verbleibung auf den Kirchhöfen und Märkten, gänge
 lich und bey Straf fünf Reichshaler, so wohl von dem Birch als ein
 nem jeden übertretenden zu erlegen, oder da solche nicht alsofort aufzus
 bringen, unnachlässig der Gefängniß verboten seyn z. Et quem fu
 gere possunt saluberrimae de sabbato non profanando con
 stitutiones, quas annis 1705. & 1728. publicari mandauit Cel
 situdo Regia, Serenissimus Princeps CAROLVS FRIDERI
 CVS, Dominus noster clementissimus, quem longissima in
 ter mortales statione omnibusque bonis iubet perfungi Su
 premum Numen. Quem, inquam, fugere istae possunt? cum
 simul prouisum, vt nouissime promulgata singulis annis qua
 ter e suggestu sacro praelegatur. Cetera vitia inolita, quorum
 est innumerabilis multitudo, sed quae nihilominus diuersissi
 ma inter se sunt, adeoque vel asperius vel leuiter vel mini
 me notanda poenis externis, praetereo. Praetereo de indu
 stria: ne turba me opprimat hominum quorundam male fe
 riatorum, qui vbi attigerint chartam, in qua vitiorum est vi
 tuperatio, eam mox sibi vel amicis aptant, qua re nihil effi
 ciunt aliud, quam vt ipsi se imprudenter incautissimeque
 prodant, & pueri atque ancillae manus complodant effun
 dantque petulantissimum cachinnum.

§. XII.

Iustam dixi poenam, quae ad delictum accommodata est.
 Vbi itaque de nullo prorsus constat delicto, ibi nec vlla lo
 cum inueniet poena. Non otiosa aut inanis haec est quaestio.
 Summa enim ope niti, facere atque experiri iudices oport
 tet, vt ipsis de corpore, quod vocant, delicti omnino an
 te constet, quam ad specialem inquisitionem poenamque
 procedant. Vnde peritorum in arte consilio hic subinde

in-

*Vbi nullum
 delictum,
 ibi nulla
 poena.*

*Quare im
 primis de
 corpore de
 liciti sollici
 ti sine iu
 dices.*

Indigent, vnde medicorum, imo mathematicorum etiam iudicium requirunt. Nam vel mathematicis & certissimis probationibus, praesertim in facti permanentis criminibus, corpus delicti collocandum in luce est. Quo facto facilis deinde, & explicata causa. Cum multi ea in re sint doctores iuris criminalis, nolim hic esse copiosior. Tantum exemplum summa cura indagati expletque omnibus suis numeris ac partibus corporis delicti ex actis nostrae Facultatis deprimere licebit. Mensi Augusto anni MDCXCVII. Iudices Lunenburgenses acta criminalia ad Iurisconsultos Kilienses, vt de iure responderent, miserant atque in litteris petierant, vt Mathematicus, qui examinaret mensurationes interualli in actis occurrentes, adhiberetur. Quo negotio B. REYHERO Iuris ac Matheseos Professori Ordinario commisso, hoc ille reddidit responsum:

Mathematischer Bericht.

Demnach die löbliche Iuristen-Facultät der Hochfürstl. Christian-Albrechts Vniuersität mir endesbenandren, die in peinlichen Inquisitionen Sachen wieder Henning Bischoffen und Dorothea Sachsen etc. gangene Acta übergeben und über zwey Fragen, nemlich:

- (1) Ob die in Actis befindliche mensurationes richtig? und
- (2) Ob die in solcher Inquisitionen-Sache abgehörte Zeugen von Manzens Hause der Inquisition auf dem Wall vorgehabte actiones deutlich hätten erkennen und unterscheiden können?

Meine der Messkunst und Optic gemässe Meinung zu communiciren verlanget, als habe nicht allein des beeydigten mensuris, wie auch der übrigen adhibirten Mathematicorum Abmessungen Regelmäßig nachgesehen und nachgerechnet, sondern auch praesente Notario Publico nebst darzu erbetenen Zeugen auf dem nahgelegenen Felde etliche mensurationes angestellet, und wie man bey klarem Wetter durch das Gesicht die Bewegungen und Gebärden der Menschen erkennen können, untersucht und alles nachfolgendermassen befunden:

Das

Das erste, nemlich die mensuration betreffend, so ist zwar des Herrn Artillarie-Lieutenant Meiners mechanische Artz zu messen nicht schlechterdings verwerflich, weil selbige nach der Geometrie und Gromaticis angestellet; dergleichen auch die mit dem Strick genommene distantz, sonderlich bey kurzen Linien, nicht eben undienlich, daß man also in Ermangelung einer besseren Artz dabey acquiesciren muß. Weil aber sowohl die mechanische Artz, als auch die Messung mit dem Strick unterschiedlichen Ungewisheiten unterworfen; und wo bey je nem nur das geringste versehen wird, ein großer und metellicher Irrthum daraus entstehet, der Strick aber daher betrüget, weil er wegen seiner Schwere in grossen distanzen sich niedermers bieget, und also nach der 4. def. Lib. 1. Euclid. um ein grosses länger, als der gerade Gesicht-Strahl, seyn muß, wie denn auch aus des menforts eigenem Geständniß Num. actor. 46. erhellet, daß er durch die Messung mit dem Strick 57 Ruthen gefunden, da doch der Herr Professor Pfessinger und Herr Con-Rector Effering durch das Instrument und Trigonometrie nur 49. Ruthen und etliche Fuß, oder zum höchsten 50. Ruthen erlanget, er auch selbst in protoecollo num. actor. 86. gestehen muß, daß er sich in seiner ersten Abmessung um $9\frac{1}{2}$ Ruthen oder 95 Fuß verrechnet, so ist um solcher Ursachen willen die mensuration mit dem Instrument und Rechnung durch die tabulas sinuum, als welche die 4. propos. lib. VI. Euclid. zum untrieglichen fundament haben, billig der mechanischen Artz vorzuziehen, wie ich denn selbige selbst nachgerechnet, und ganz richtig befunden.

Bei der andern Frage:

Ob die Zeugen von Mancken Hause dasjenige, so auf dem Wall vorgegangen, deutlich hätten sehen können? ist anfänglich wohl zu mercken, daß, wenn man etwas, insonderheit weit entlegenes, deutlich erkennen soll, viererley erfordert werde; nemlich (1) ein wohl disponirtes und gesundes Auge, dierevil ein verlegtes und ungesundes Auge entweder gar nichts oder doch nichts deutliches sehen kan; (2) ein helles oder erleuchtetes obiectum oder Gegenstand, daher man des Nachts wenig oder gar nicht siehet; (3) ein klar und durchsichtiges Mittel, durch welches man siehet, daher man bey trüben Wetter und dicker Luft nicht so wohl und deutlich, als bey klarer Luft sehen kan; und endlich (4) eine rechtmäßige und zu dem Auge proportionir-

te

te distantz. Und darum können die gar zu sehr entfernten Dinge nicht genau erkannt werden. Wobey noch dieses wohl zu mercken, daß ein grosser Unterschied unter den Augen der Leute sey, denn etliche in der Nähe scharff, in die Weite aber gar nichts sehen können, welche man myopes nennet; andere hingegen können weitentlegene Dinge ziemlich genau erkennen, nahegelegene objecta aber nicht wohl ohne Brillen oder Vergrößerungs-Gläsern sehen, und solche werden von etlichen opticis presbytae genennet. Wenn man nun bey gegenwärtigem casu alle Umstände wohl erweget, so befindet man, daß die Zeugen, als deren sechs, nicht über ein und dreyßig Jahr alt gewesen und alle gesunde und tüchtige Augen gehabt. Und wären auch gleich einige myopes darunter gewesen, so haben doch die meisten in der Ferne sehen können, wie solches nicht allein aus ihrer Aussage erhellet, sondern auch fürnehmlich durch das am 25. August. a. p. gehaltene Protocoll bestätigt wird. Wegen des andern requisiti ist auch nicht der geringste Zweifel, indem sie einhellig aussagen: daß die That am hellen Tage, und zwar im Aprill, vor Ostern, nachmittags zwischen 2 und 3 Uhr geschehen, um welche Zeit die Sonne hier zu Lande noch ziemlich hoch über dem horizont stehen, und alles erläuchtet. Das dritte requisitum hat auch seine Richtigkeit, weil sie sämtlich bekräftigen, daß selbigen Tages, nemlich den 7ten April, auf welchen damahls der Dienstag in der Marter-Woche gefallen, klare und stille Luft gewesen, wie ich denn solches auch in meinen observationibus aëromaticis angemercket, in welchen die Höhe des Baroscopii, ein gelinder Nord Wind, und wenig Wolcken, solch klares Wetter bedeuten. Das vierte requisitum, nemlich die gehörige distantz betreffend, so habe in Bepseyn eines Notarii publici und vieler Studiosorum am 16ten Augusti den Montag nach dem 11ten Sonntag nach Trinitatis unterschiedliche distantias im Felde mit einer Messerte, so aus 5 Rheinländischen Ruthen bestehet, abgemessen und befunden, daß man nicht allein auf 37 Rheinländische Ruthen, welche etwas weniger als 50 Lüneburgische Ruthen austragen, die Bewegungen der Hände und Füße, ja auch der Finger erkennen, sondern daß man auch auf die distantz von 50 Rheinländischen Ruthen, welche, wann nemlich nach des Herrn Meisners Bericht der Rheinländische Fuß $3\frac{1}{2}$ Zoll mehr, als der Lüneburgische Fuß hat, $67\frac{1}{2}$ Lüneburgische Ruthen austragen, alle Gebärden und Bewegungen der Leute

D

gar

gar eigentlich sehen können. Welches alles Regelmäßig also befunden und auf Begehren mit meiner eigenen Hand Unterschrift und beygedruckt Vertschaft bekräftigen wollen. Kiel den 16ten Aug. 1697.

SAMVEL REYHER, IC.
Iuris & Mathematicum Prof. Ordinar.

(L. S.)

§. XIII.

Thesis: ubi nullum delictum, ibi nulla poena; exemplis furiosorum, & mente captorum, melancholicorum, apbraeneticorum, lunaticorum, illustratur.

Quamobrem comperit iudici praecipue sit oportet, utrum tale quid commissum, quod delicti nomine venire queat. Dantur facta illicita, quae delicta quidem & crimina videntur, sed pro talibus haberi nequeunt, si personam committentem spectemus: ut hactenus adeo nec poena aliqua obtineat. Eius rei veritas in furiosis & mente captis perspicitur. Hi, quacunq; legem ratione transgressi fuerint, rei non fiunt, neque pleuntur, nisi miserimis mortalium vltraque modum iam afflictis nouam addere velimus afflictionem. Nam satis poenae eos iam sustinere recte scribit CICERO *Apbraeneticorum, R. c. 18. Quae potest, inquit, homini maior esse poena furore atque dementia?* Congruenter omnino MODESTINVS in leg. 2. ff. de leg. Pompeia de parricid. *Sane si per furorem aliquis parentem occiderit, impunitus erit; ut Diui fratres rescripserunt super eo, qui per furorem matrem necauerat: nam sufficere, furore ipso cum puniri; diligentiusque custodiendum esse, aut etiam vinculis coercendum.* Vera autem ratio, quamobrem poenae expertes sint furiosi, haec est, quoniam expertes sunt mentis & voluntatis, & nulla adeo actio iis imputabitur. Est enim poena malum passionis, quod infligitur ob malum actionis. Cessante igitur actionis imputatione, cessabit quoque imputatio poenae. Sed quod cesset in furiosis actionis imputatio moralis, ex eo est, quia voluntatis & intel-

tellectus carent vsu, & ipsi miseri agitantur & abripiuntur vi furoris, quem viuis depinxit coloribus VIRGILIUS *Aeneid. r. v. 298.*

Furor impius intus

Saeua sedens super arma & centum vincetus ahenis

Post tergum nodis fremit horridus ore cruento.

Atque propterea qui causam reorum criminis orant, saepe numero, vbi ad extremum ventum atque actum de iis est, omnem in eo operam solent figere, vt furiosos illos mentisque non sanae esse iudicibus persuadeant, quo eo citius inquisitioni & poenae, quos defendunt, subducant. Quemadmodum vero non minus iudices hic omnia ante circumspicere oportet, quam fidem defensoribus reorum adhibeant; ita laborandum quoque illis est, vt, si qua dementiae obseruent signa, ea ex officio, vt aiunt, prius scrutentur & explorent, quam miseros damnent.

Rem Responsis Facultatis Iuridicae Kiliensis illustrare licebit. Primum per modum sententiae mensi Maio 1726. exaratum: In peinlichen Sachen Fiscalis constituirten peinlichen Anklägers an einem, wieder Margaretha Catharina L. peinlich Angeklagte am andern Theil, wird auf eingehohnten Rath auswärtiger Rechts-Gelehrten vor Recht erkannt: daß peinlich angeklagte Margaretha Catharina L. gestallten Sachen nach und in Ansehung ihres melancholischen Zustandes von der angestellten peinlichen Klage zu entbinden, jedoch, damit sie künfftig ihr selbst oder einem andern keinen Schaden zufügen möge, in einem öffentlichen Zucht-Hause oder sonsten gehörig zu verwahren. *N. R. W.* Quam sententiam sequentes rationes declarauerunt: Diaveil aber dennoch aus den acten und insonderheit aus der Inquisition Aussagen und Aufführung gnugsam erscheinet, daß sein Haupte und Verstande verrücket, anerwogen von einem Menschen, der den Gebrauch seiner gesunden Vernunft hat, nicht wohl zuvermuthen, daß er sich solcher Dinge schuldig bekenne, welche niemahlen geschehen: wie denn J. D. J. Kind keinen Giftt einbekommen, ob wohl Inquisition dieser Ubelthat sich beschuldiget; vielmehrer jemand, nisi

grauissimo mentis morbo laboret, auf solche violentam intentionem verfallen werde, daß er sich selbst in das Wasser stürzen und sonst ihm Leid thun wolle, wie Inquisitin von sich gestanden, auch darüber begriffen worden, massen als sie sich aus Schwermuth ersäuffen wollen, der Becker J. E. G. dieselbe daran behindert, wannhero wir uns des Medici fol. 49. seq. befindliches testimonium, worinnen behauptet werden wollen, ob sey Inquisitin bey vollkommener Vernunft und mentis sanæ, nichts irren, sondern, weil ohnedem das decretum vom 26ten Octobris 1724. fol. actor 45. einer praeuia communicationis mit der Medicinischen Facultät erwehnet, auch ein Richter, quando melancholiae vestigia in actis criminalibus offendit, ex officio der medicorum iudicium zu requiriren hat,

G. BEYER *ad Const. Crim. Caroli V. art. 179. §. 11. seq.*
 hierüber von hiesiger Medicinischen Facultät anderweit belehren lassen; selbige aber laut angefügten Responsi sub lit. B. mit uns geurtheilet, daß Inquisitin laesione phantasiae laborire, und nicht sanæ mentis sey, angesehen, da melancholia allezeit nur über ihren ursprünglichen objectis, siue haec sint iucunda, nempe ex amore & ambitione descendencia, siue sint tristia, seu proficiscentia ex moerore & formidine, beharret, es nicht genug, daß man mit dergleichen Verfohnen, um die alienationem mentis & defectum iudicii zu entdecken, einmahl oder eine Stunde lang sich unterrede, in welcher Zeit dieselbe ohnmöglich ausgeforschet werden können, zumahlen wenn ihnen die rechten objecta, welche die melancholie oder aberrationem mentis zu Wege gebracht haben, nicht nachdrücklich zu Gemüthe führet und gleichsam lebendig wiederum vorleget, daher die inhaffirte in der Inquisition, weil sie nemlich darinnen auf das rechte Capitel ihrer Gemüths-Kranckheit hin und wieder geleitet worden, sich weit mehr verrathen, als da der Medicus loci am 4ten Aprilis 1725. dieselbe über allerhand fol. actor. 49. 50. seq. befindliche articulos befraget, als welche gutentheils also beschaffen, daß Inquisitin ihrer melancholie dabey verassen können, zu geschweigen daß dieselbe auch bey einigen gedachter articul ihren defectum iudicii und morbum mentis an den Tag gegeben, massen da sie auf die Frage des Medici: Ob sie sonst Hergens-Angst, Hergsklopfen auch starckes Kopffweh zumahl im hinteren

Vertheil des Hauptes gehabt? geantwortet: Sie hätte ihr Lebenzeit keine
 Herzens-Angst oder Kopffschmerz gehabt, ausser daß sie vor 2 Jahren den
 Anfall vor Bosheit gehabt; die Schwachheit und Abwesenheit der ge-
 funden Vernunft so deutlich gestanden, daß sie auch durch den affect
 des Zorns gar in Ohnmacht gefallen zu seyn ausgesaget, weiter, da sie
 auf die Frage des Medici: Ob ihr sonst wohl bange wegen der Nah-
 rung und ihres Lebens Unterhalt gewesen? geantwortet: nein, es wäre
 ihr niemahls bange oder angst gewesen, als um ihrer Bosheit willen
 und daß sie sich nicht mit andern Leuten vertragen können; dadurch die
 impotentiam animi gnugsam angezeigt; ferner, da sie auf die Fra-
 ge des Medici: Ob ihr nicht in Sinn kommen, sich selbst um das Le-
 ben zu bringen? mit nein geantwortet, gleichwohl testantibus actis
 sich selbst mit Giffte hintichten,

ad art. inquisit. 48. & 49. fol. act. 15.

und ersäuffen wollen,

ad art. inquisit. 10. & 11.

conf. protocoll vom 30. Junii f. 1.

weil sie des Lebens überdrüssig, keine Rast noch Ruhe, noch von ihrem
 Dienen etwas gehabt, auch mit solchen Gedanken dreyviertel Jahr
 lang umgegangen,

ad art. inquisit. 12. & 13.

ihren mentem corruptam summaque tristitia laborantem sattfam
 verrathen, imgleichen, da sie auf die Frage des Medici: Ob sie nicht
 lieber die härteste Arbeit thun wolte, nur daß sie ihr Brod habe, als daß
 sie länger sitze? geantwortet: es wäre ihr gleichviel, es möchte kommen
 als Gott wollte, es wäre nicht gut vor sie selbst, daß sie los käme;
 eine ex melancholica desperatione herstammende Entschliessung deut-
 lich kund gegeben, wozu noch kommt, daß Inquisitin an dem Orte
 und von den Leuten, allwo und von welchen sie den Giffte, womit sie
 das veneficium vollführet zu haben vorgegeben, gehohlet haben will, kei-
 nen Giffte gehohlet.

vid. protocoll. fol. act. 53.

Aus welchen allen denn abzunehmen, wasmassen Inquisitin wann sie
 auch gleich des J. D. J. Rinde vorgegebener massen Giffte beygebracht,
 wiewohl solches nicht geschehen, ex fatali melancholiae casu mentis-
 que non sanae instigatione dazu gebracht worden, mithin nach den

Weshen als eine vgnefica nicht zu bestraffen, sondern als eine melancholica ganz keiner Strafe unterworfen ist, si quidem de melancholicis, phraeneticis, lunaticis, furiosis caeterisque id genus miserabilibus personis haec regula recte constituitur: quod custodiri non puniri debeat;

KRESS. *ad Const. Crim. Car. V. art. 179. §. 3. p. 436.*

hiernächst so viel die gestandene stupra und Umbringung der aus solchert stupris gezeugten Kinder betrifft, gleichgestallt kein corpus delicti vorhanden, noch dasselbe, ungeachtet alles angewandten Gleiffes, endes etet werden mögen,

fol. act. 47. seq. & 53. seq.

- - - endlich die angeschuldigte minitationes und Drohungen auch nach dem statu animi corrupto der Inquisitin zu beurtheilen, und selbst daraus, daß sie sich nicht einmahl in dem Bericht derselben enthalten können, ein deutlich Zeugniß ihres elenden Zustandes und ihrer desperabundae melancholiae & delirii abzunehmen - - - So ist wie in dem Urtheil enthalten, erkandt x. Alio Responso mensi Augusto 1726 Facultas iuridica Kiliensis iudicauit, non illico pro melancholico rationisque experte habendum incendiarium propter tristitiam conturbationemque animi, qua post facinus perpetratum occupabatur. Id dicunt verba rationum decidendi: Den vorgeschügten melancholischen Zustand des Inquisiten oder sonderbare Verletzung seiner phantasia, und daß daher das fundamentum imputationis wegfallen müsse, desselben defensor nicht dargehan, noch etwas, so ihm in sofern zu statten kommen möchte, beigebracht, sondern vielmehr dieses aus den actis erscheinet, daß Inquisit nach verrichteter böser That im Gemüthe betrübt gewesen,

depos. summar. pag. 3. sub. lit. A.

woraus keine Abwesenheit der Vernunft oder amentia, sondern eine über die begangene Missethat empfundene und bey den ruchlosesten Ubelhättern offters aufsteigende Reue zu schliessen, welche bey Inquisito endlich entstehen müssen, nachdem er ausser der mitverrichteten Brandstiftung auch viele andere grobe und strafbare Verbrechen verübet, immassen x. Quam caute & providenter igitur hic incedendum, quanta

fo-

*Solertia adhibenda sit iudici in indaganda melancholia ratio-
nisque defectu explorando, ex consilio, quod mensi Julio
1726. ex Facultate in caussa criminis Sodomitici dedimus, pa-
tebit: Diweil aber dennoch der defensor den Inquisiten als einen
höchst einfältigen, albernem und aberwitzigen Menschen abmahlet - -
gestalt, daß derselbe blöden und einfältigen Verstandes seyn müsse, nicht
nur das Zeugen-Verhör sub lit. actor. Q. & S. und Anlagen der De-
fensions-Schrift n. 1. 2. 3. zu Tage geleet, sondern auch in der du-
plic durch ein letzthin in der Gefangen-Stube mit Inquisiten sich zuge-
tragenes Exempel behauptet worden, da nemlich derselbe, als ihm ein
Fremder in Gegenwart des Defensoris vorgehalten, wasmassen er ein
Schaf in Wiedinghards gestohlen, nach einiger Bedrohung solchen
Diebstahl, ob er wohl niemahlen verübet worden, begangen zu haben
gestanden, und dabey sich verwundert, wie es doch zugehen möchte, daß
die Leute alles, was er gethan, erfahren könnten; hiernächst, da der Zeu-
ge Ernst Friederich Broderi sich aus dem Lande begeben, der Zeuge
Carsten Ogen aber gerichtlich und zwar summariter, wiewohl nicht
in Gegenwart des Inquisiten, ausgesaget, daß ihn Broderi durch Dro-
hung dazu gebracht, daß er auf eben die Maasse, wie Broderi, seine
Ausfage thun müssen, gleichwohl der dritte Zeuge Momme Petersen bey
seiner vorigen und mit des abwesenden Zeugen Broderi deposition ü-
bereinkommenden Ausfage geblieben; So sind wir der rechtlichen Mei-
nung, daß ehe und bevor ein Urtheil in dieser wichtigen criminal-Sa-
che abgefasset werde, es nöthig sey, den Zeugen Ogen nicht nur mit
dem gegenwärtigen Zeugen Momme Petersen zu confrontiren, son-
dern auch nachher beyde dem Inquisito nachmahls vorzustellen, und ab-
seits über ihre entweder einstimmige oder einander widersprechende
Ausfagen zu vernehmen, massen die confrontacion der Zeugen, wenn
sie von einerley Sache und bewusten Umständen widerig aussagen, nicht
zu unterlassen,*

TABOR. de confrontatione Part. 3. th. 21.

IODOC. DAMHONDER. in Pract. Crim. cap. 27. n. 3.

*selbige auch nachgehends in Gegenwart des Inquisiten ihre Antworten
zu wiederholen und ihm vorzuhalten haben;*

FLÄM. CHARTAR. in Pract. Interrog. teor. lib. 3. c. 1. n. 83.

IVL.

IVL. CLAR. *J. fin. qu. 45. n. 19.*MATTH. STEPHANI *de off. iud. lib. 9. cap. 8.*PROSPER. FARINAC. *lib. 3. qu. 72. n. 139.*

Zweyten hätte der defensor denjenigen Fremden, welchen er vorgegebenermassen mit sich zu dem Inquisiten in das Gefängniß geführt, zu bezeichnen, da denn dieser Fremde, falls er im Lande befindlich, über die mit dem Inquisiten geführte Reden eydlich zuvernehmen, falls er aber nicht im Lande und dessen eydliche deposition nicht zuerhalten, müßten etwa die, so damahls mit in dem Gefängniß gewesen, welche denn der defensor anzugeben hätte, über dasjenige, was gemele deter Fremde mit dem Inquisito gesprochen, befraget, und davon eydentliche Registraturen verfertigt werden, angesehen dieses als ein in dem Duplic-Sache angeführtes novum möglichsten Streiffes zu untersuchen und in Richtigkeit zu sehen, bey welcher Gelegenheit wir zu erinnern uns genüßiget finden, daß zwar Inquisit in Ansehung seiner Blödigkeit in einer ziemlich gelinden Gefangenschaft zu halten sey, jedoch nicht jedermann, zu ihm zugehen, oder von dem angeschuldigten crimine Sodomitico, cuius turpissima memoria supprimenda & a-bolenda potius quam refricanda est, sich mit ihm zu unterreden verstatet werden möge; Drittens erfordert auch der bey dieser inquisition concurrirende Umstand der vorgeschickten amentiae & hinc cessantis imputationis, daß der peinliche Richter zu dem Inquisiten einen wohlserfahrenen Medicum, welcher denn zu vorhero ad hunc actum zu verorden, in die Gefangen-Strube zwey oder drey Tage hinter einander her, oder einen um den anderen, massen es mit einer kurzen conversation nicht ausgerichtet ist, gehen ließe, ohne daß der Inquisit wüßte oder von jemanden erführe, daß er von Gerichtswegen und ex commissione zu ihm käme, da er denn durch einen gelinden und klugen Umgang den Zustand des Inquisiten, und, ob er amentia oder melancholia vel summi gradus vel intermedia, vel respectiva siue in certum obiectum defixa laborire, oder ob er nur blöden Verstandes, und unter die fatuos zu rechnen sey, qui rationis vsu aliquali pollent, zu erforschen Gelegenheit haben wird, worauf er sein attestatum zu gründen und einzureichten auch ad acta zu bringen hat. Ergehet sodann in der Sache ferner was Recht ist. V. R. W.

Non

Non est tamen, vt medicorum requiratur iudicium, si intellectus absentia vel debilitas ex actis clare satis pateat. Quo casu illico leuandus reus vinculis est, eique vrphe-
 dae praestatio absit imponatur, quod sententia a Facultate nostra anno 1728. mense Februario concepta dabimus comprobatum: In Inquisition-Sachen wieder Johann Friederich Häderleben in puncto homicidii wird auf eingehohiten Rath aus-
 wärtiger Rechts-Gelehrten hiemit zu Recht erkannt: Dasi wieder den Inquisiten Johann Friederich Häderleben gestallten Sachen nach und in Ansehung seines blöden und einfältigen Zustandes über die bereits ausgestandene Gefängniß weiter nichts vorzunehmen, sondern derselbe der Hafft wiederum zu entlassen. W. R. W. Rationes decidendi: Sind nach Anleitung unsers vorhin erteilten Responsi Juris aus dem bey der general-Inquisition gehaltenen Registraturen und summarischen Aussagen, sowohl der Zeugen als des Inquisiten, gewisse Inquisitional-Articul verfertiget, auch probatorial-Articul abgefasset; und darauf über jene der Inquisit, über diese die Zeugen Mary Schräder, Margaretha Riets, Jochim Hoppe und Ehrine Rahlen vernommen worden. Ob nun wohl daraus zu befinden, daß Inquisit die entleibte Magd, Stiene Westphalen, mit einer Pistole erschossen zu haben nochmahlen deutlich gestanden,

respons. ad artic. 1. 45. & 53.

auch testis 2. und 3. ad art. 62. und 63. ausgesaget, daß Inquisit die Pistole, womit der Schuß geschehen, auf die Entleibte gehalten, fol. act. 35. 36.

folglich Inquisit ein homicidium dolosum und vorseßliche Mordthat begangen zu haben scheint, mithin es das Ansehen gewinnt, als ob derselbe mit der ordentlichen Strafe der Todschläger zu belegen gewesen, wenigstens, und wenn etwa seine Ubelthat nur pro culposo homicidio zu achten, poena extraordinaria, Erstattung der Kosten, Leistung des Urpheide und was sonst in dergleichen Fällen rechtens, erkannt werden müssen. Dieweil aber dennoch Inquisit eines friedfamen Wesens, und so wenig mit der Entleibten als sonst jemanden Erreit gehabt,

test. 1. 2. & 3. ad art. 71. & 72. fol. 36.

wodurch die praesumptio dolosi homicidii guten Theils wegfället; hier

hiernächst, daß bey Inquisiten kein animus occidendi gewesen, dabey deutlich abzunehmen, weil derselbe erst dazu gekommen, als der Zeuge Jochim Hoppe die Pistole schon in Händen gehabt, den Lade-Stock heraus gezogen, damit in der Pistole gepurret und gesagt: nun wollen wir sie loß schießen,

test. 2. & 3. ad art. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23.

fol. act. 30. & 31.

Ferner die Zeugin Grethe Rieck's dem Zeugen Hoppen die Pistole aus der Hand genommen und gleichfals darinnen gepurret,

test. 2. & 3. ad art. 23. & 24. fol. 31.

hingegen Inquisit, als erwehntermassen vom Loßschießen der Pistole gesprochen worden, nichts dazu gesagt,

test. 2. & 3. ad art. 26. & 27. fol. 31.

bisß die hinzu getretene und nachgehends erschossene Stine Westphalen sich vernehmen lassen: Inquisit müste die Pistole abschießen; ihm auch gewiesen, wie er es machen solte,

test. 2. & 3. ad art. 30. 31. 32. & 35. fol. 32.

worauf derselbe die Pistole so, wie die entleibte ihm gesagt, genommen,

test. 3. ad dict. art. 35.

und zuerst nach dem Thore damit gegangen, auch dieselbe zu dem Thore hinaus gehalten und abgedrückt, da sie denn versaget, nachher aber, als er von der ihm gefolgt Stine Westphalen, ingleichen von Hoppen gehört, daß nichts in der Pistole seyn müste, indem das Pulver von der Pfanne geflogen,

test. 2. & 3. ad art. 51. fol. 34.

die Pistole zum zweyten mahl, und zwar nach dem Schwein-Stalle nicht aber auf die Entleibte und bey ihr stehende dieselbe zuhaltend, wie denn der den Inquisiten in der summarischen Aussage fol. 5. in so fern gravirende Zeuge Jochim Hoppe, als hätte damahls Inquisit die Pistole auf die Entleibte und neben ihr stehende gehalten, seine vormahlige deposition in responsione articulata gänglich corrigiret, und mit Inquisito hierinnen nunmehr einstimmig ist,

vid. ejus depos. ad art. 55. fol. 34.

& Inquisit. respons. ad Interrog. 32. fol. act. 40.

loßschießen wollen, da sie aber wiederum nicht loßgebrannt, sondern nur Funcken von der Pfanne gegeben,

test.

test. 3. ad art. 56. fol. 34.

respons. Inquisit. ad Interrog. 35. 36. fol. 40.

wodurch Inquisit. endlich in der Meinung, daß nichts in der Pistole gestärcker worden, also, daß er, ehe der unglückliche Schuß aus derselben geschehen, damit Schaden zu thun nicht gedencken können, angesehen dahin seine ad interrog. 44. gethanereponsion:

sie hätten gesagt, die Pistole wäre nicht geladen &c. er habe gedacht sie wäre nicht geladen, fället, solchemnach die bey dem Schuß von dem Inquisiten gehörte Worte: sehet wie es schießen kan &c.

ironice, und daß er das Gegentheil, nemlich es könne nicht loß gehen; darunter verstanden, zu deuten sind, gestalt er noch dazu gelachet,

test. 2. ad art. 64. fol. 35.

nicht zu gedencken, daß es finster gewesen, und die Zeugen nicht genau wahrnehmen mögen, daß Inquisit die Pistole bey Loßschießung derselber auf die Entleibte oder umstehende gehalten, inmassen er solches leugnet,

respons. ad interrog. 39. 40. 41. 42. fol. 39.

solchemnach und aus angeführten Umständen zu schliessen, daß Inquisit keinesweges pro dolo homicida gehalten, ja in Erwegung seiner sonderbahren Blödigkeit und Einfalt kaum eines culposi homicidii schuldig geachtet werden kan, quoniam intellectus velut facem praefert actionibus, eoquē non recte praelucente, non possumus non in deuia aberrare, adeo vt vitio nobis verti non possit, quod male egerimus, si bonum & malum liquido discernere non datum,

PVFFENDORF. *de Jur. Nat. & Gent. lib. 1. cap. 3. §. 3.*

vnde parcendum illis, qui mentis facultatibus & communi cum aliis sanis hominibus ratione vti impediuntur, aut quorum tanta est stupiditas, vt a mentis captione difficulter queat distingui, siquidem his in delictis atrocibus non tantum ordinaria, sed omnis capitalis poena remittenda est,

KRESS. *ad art. 179. der Peinl. Halsger. Ordn. §. 3. p. 433. seq.*

Inquisit aber testantibus actis unter solche höchst einfältige und blöde Personen zu zahlen, inmassen seine Mutter bezeuget, daß er mit einem

Messer das Zeug vom Leibe geschnitten, und vor jedermann auch selbst vor seinen Eltern aus dem Wege gelauffen, daß er offters am Zaun im Hemde geseffen, daß, wenn sie ihn zuchtigen wollen, er über den ganzen Leib geschwoiget, und daher der Pastor zu Krenpe gesaget, was massen er mit Güte, damit er nicht noch schüchterner würde, zu gewinnen sey, vid. protocoll. vom 6ten Febr. 1728. fol. actor. 27.

ingleichen die Zeugen Mary Schröder, Margaretha Kieck's und Joachim Doppe ausgesaget:

„Inquisit sey ein bössiger einfältiger Mensch, das sehe jedweder wohl, „er liesse sich alles weiß machen, und thue alles was man ihm heisse, „er pflege nicht zu sprechen, man müste ihm alles abfragen, und „wenn er antworte, könne man es kaum vernehmen.“

vid. depos. test. 1. 2. & 3. ad art. 74. & 75. fol. act. 36. & 37.

welches durch die gerichtliche Registratur fol. actor. 41. in fin. besonders bekräftiget, wie nicht weniger durch des Pastoris zu Neukirchen Johann Volkii Schreiben bestätigt wird, und zwar in den Worten:

„Ich kan nach meinem Gewissen nicht anders urtheilen, als das sein „(des Inquisiten) Verstand sehr blöde sey, wie solches seine albereit „ne Reden und Antwort zur Gnüge bezeugen, ingleichen die Gesehrden selbst verrathen x.“

vid. fol. actor. 43.

im übrigen eben solcher in actis verificirten Blödigkeit halber bedencklich, den Inquisiten die Ursehe schwören zulassen, insonderheit da über dieses keine suspicio vindictae verhanden, est enim vrpheda iusiurandum exultionis de non vindicando carcere,

CLASEN. *ad Const. Carol. V. Crim. art. 20. pag. 99.*

& licet quondam non tantum a relegandis, sed vel a solis e carcere dimittendis vrpheda præstari consueverit, apud nos tamen, si incraceratus non relegatur, rarissime præstatur, vt vt aliquando id fiat, v. c. si forensis in carceratus dimittitur, in quem vindictæ suspicio cadit, vel si ex causa alia iudici ita visum.

KRESS. *ad Const. Carol. V. Crim. art. 176. §. 1. p. 405.* ibique

STRYKIVS *de poen. impuber. in fin.*

So ist von uns nach Inhalt des Urtheils gesprochen worden. D. R. W.

§. XIV.

§. XIV.

Quare furiosi, mente capti & id genus personae misera- *An impu-*
 biles nulla omnino adficiendi poena sunt. Nam *impune admit-*
beres, pu-
sendum, quod per furorem alicuius accidit, quomodo si casu aliquo, bernii pro-
sine facto personae, id accidisset, pulchre ait POMPONIVS *ximi, mi-*
leg. 1. ff. de administr. & pericul. tutor. & curator. Idem de *nores, poe-*
 infantibus tenendum, quoniam neque hi delinquent, etsi de- *nis exi-*
 linquere videantur. Etenim in imputatione morali respicien- *mendi?*
 dum ad voluntatem est: sed haec, nisi intellectus praecluceat,
 cerni aut intelligi nequit. Atqui infantibus voluntatem, qua-
 lis imputationem actionis moralis efficit, quis attribuat? quis
 poenam illis irroget? Infans nullius sensus esse, neque intel-
 ligere, quid agatur, sed quicquid agit, sicut furiosus, casu
 agere verissime dicitur leg. 32. §. 2. ff. de acquir. vel amitt.
 possess. leg. 1. §. 13. ff. de O. & A. Sed infantes hic signamus,
 hos puniri neutiquam posse adfirmamus propter defectum
 omnis intellectus. Ista vero ad impuberes pubertati proximo-
 s, utpote qui diu excesserunt infantiam, minime produ-
 cantur: quamvis nec hi poenam ordinariam luant. vid. CAR-
 FLOV. *Pr. Rer. Crim. Part. III. qu. 143.* Cuius rei causa est: quo-
 niam iusta dicitur poena, quae malitiae aptatur. Vnde impu-
 beres, qui infantiae proximi sunt, quia dolo & malitia plerum-
 que carent, infantibus accensentur nec ulli poenae videntur
 obnoxii, quod in impuberibus pubertati proximis secus est.
 Minores autem regulariter ordinariam poenam subeunt,
 quam tamen pro ipsius aetatis & aliis circumstantiis miti-
 gandi Iurisconsultis laxior potestas est, uti sequens a Fa-
 cultate nostra anno 1728: mense Octobri dicta sententia ex-
 ponet: In Inquisitions Sachen wieder Johann Dieterich Ger-
 der in puncto homicidii erkennen Wir von Gottes Gnaden Al-
 dolfh Friederich, Herzog zu Mecklenburg & auf eingeholten Rath
 aus

auswärtiger Rechts-Gelehrten hienit vor Recht: Daß zwar Inquisite Johann Dieterich Berder gestallten Sachen nach und in Ansehung seines minderjährigen Alters mit der ordentlichen Strafe des Todschlages zu verschonen; es ist aber gleichwohl derselbe wegen der von ihm begangenen und beandten Entleibung an öffentlichen Pranger zu stellen, daselbst mit Ruthen zu züchtigen und nachgehends auf ewig des Landes zu verweisen. R. R. W. Rationes decidendi: Hat der gefangene Johann Dieterich Berder, welcher inhalts des num. actor. 4. befindlichen extractus aus dem Tauff-Register der Stadt-Kirchen zu Eutin anno 1714. den 6ten April getauffet worden, folglich nunmehr das vierzehende Jahr seines Alters erreicht, gestanden, daß er, als sein Vater Andreas Berder, ein abgedanckter und berittender Soldat, mit einem anderen in actis nicht benenneten Bettler zu Selmsdorff in des Krügers Hause am 31. Julii a. c. und zwar des Abends um 9 Uhr in ein Handgemenge gerathen, dem lesterwehnten ungenanntem mit seines Vaters Wegen einen Stich zwischen den Rippen beygebracht, welcher nach des Medici Bericht num. actor. 3. ex conditione vulneris & relatis circumstantiis per se & absolute lethal gewesen, gestalt auch der verwundete innerhalb einer viertheil-Stunde den Geist aufgegeben: Ob nun wohl diejenigen, welche nach zurück gelegtem vierzehenden Jahre ihres Alters eine Mißhandlung begangen, von der darauf gesetzten ordentlichen Strafe wegen ihrer Minderjährigkeit den Rechten nach regulariter nicht frey sind,

l. 9. §. nunc videndum ff. de minor. 25. ann.

l. 37. §. in delictis autem ff. cod. l. 1. C. si advers. delict.

Peinl. Halsgerichts-Ordnung art. 164.

und demnach scheinen möchte, daß Inquisite als ein Todschlagger am Leben zu bestrafen, angesehen das corpus delicti seine völlige Richtigkeit hat, mithin des Inqualiten Geständnis, daß er dem Entleibten den tödlichen Stich gegeben, von der Krafft und Würckung ist, daß die in Rechten auf den Todschlag geordnete Strafe des Schwerdres wohl erkannt werden können, auch dasjenige, so der Defensor angeführet: ob sey es eine zwischen dem Inquisiten und dessen Vater und übrigen Bettel-Gesinde, so zugegen gewesen, abgeredete Sache, daß der Inquisite die Uebelthat auf sich nehmen und gestehen sollen, inmassen er als ein

an Minderjähriger keiner Leib- oder Lebensstrafe unterworfen, die übrigen aber, unter welchen der wahre Thäter doch stecken müßte, solcher Gestalt frey durchzugehen gedächten; unrichtig ist und in blossen Muthmassungen beruhet, ja vielmehr das Gegentheil darauszuschliessen, daß Inquisit anfänglich mit dem Geständniß ganz nicht heraus gewollt, welches er, wenn es eine abgeredete Sache gewesen, daß er sich als den Thäter angeben sollen; so lange zurück zu haben nicht nöthig gehabt, endlich des Defensoris Einwenden: was thust du Inquisit den Strich nicht verrichten können, weil er nicht von unten hinauf sondern von oben herunter geführt worden; Inquisit aber noch klein von Verfohn sey und auf die letztere Art den Strich zu thun nicht vermocht; dadurch seine abhällige Waise bekommt, weil der Entlebte ganz betruncken gewesen, und also im taumeln und fallen den Stos empfangen können, welchem noch hinzu tritt, daß ein anderer zugegen gewesenener Bettler, namens Christian Müller, deponiret; daß er gesehen, wie Inquisit den Degen hinter dem Ofen hervor gehohlet, solchen aus der Scheide gezogen, die Scheide nebst dem Geheng auf den Tisch geleyet und den Stos würcklich verrichtet, wie denn, daß sein Vater den Stos nicht gethan, auch daraus abzunehmen, weil er nicht einmahl gewußt daß der Entlebte todt gewesen, indem er sonst nicht so lange auf ihm würde liegen geblieben seyn, vid. protocoll. num. actor. 2. fol. 12. 13.

Dennoch aber und dierweil die Gesetze selbst dem Richter verstaten, daß er nach Befinden und bewandten Umständen die *minores delinquentes* von der ordentlichen Strafe frey sprechen möge, wie solches die Worte des in den *rationibus dubitandi* angezogenen *legis 37. §. in delictis aetate ff. de minor.* bestärcken:

In delictis aetate minor annis 25. non meretur in integrum restitutionem, utique atrocioribus; nisi quatenus interdum miseratio aetatis ad mediocrem poenam iudicem produxerit;
conf. CARPZOV. *Pr. rer. crim. P. III. qu. 143, n. 67. & 68.*

GEORG. BEYER *ad Const. Crim. Carol. V. art. 164. pos. 5.*

woraus klärtlich erhellet, daß *ipsa aetas* bisweilen caussam mitigandi an die Hand gebe, da nemlich der *minor delinquens* ganz neulich erst pubes worden und kaum aus dem vierzehenden Jahre getreten, wie denn auch Carpzov also schließet.

cit. loc. n. 81.

und

und denn Inquisit kaum ein viertel-Jahr über die annos pubertatis gewesen, als er die Missethat verübet, hiernächst in casu praesenti noch andere Umstände sich finden, welche dem Inquisiten eine Linderung der Strafe zu Wege bringen, inmassen Christian Müller ausgesaget, daß der Entleibre des Inquisiten Vater mit einer Schov-Forkke oder Heu-Gabel überlauffen, welches mit des Inquisiti Antwort überein kömmt,

vid. protocoll. num. act. 2. fol. 7. & 12.

wodurch Inquisit seinem Vater beywurspringen leicht bewogen werden können, folglich in dolore iusto den Stich gethan zu haben scheint, Inquisit auch nicht geglaubet, daß der Stoß so gefährlich seyn würde,

vid. dict. protoc. fol. 16. & 17.

mithin keinen animum occidendi gehabt haben mag, welches ihm als einem minori gleichfalls in den Rechten ad mitigationem poenae consequeridam zu statten kommet, wie davon die Worte des legis 1. Cod. si adversus delictum klare Masse geben:

in criminibus quidem actatus suffragio minores non iuuantur: etenim malorum mores infirmitas animi non excusat. Si tamen delictum non ex animo, sed extra venit: noxia non committitur, etiamsi poenae causa pecuniae damnum irrogetur: & ideo minoribus in hac causa in integrum restitutionis auxilium competit;

wozu noch kommet, daß Inquisit ein gang roher und wider von Betlern und unter Betlern erzogener Mensch, welcher weder den Catechismum noch die heiligen zehen Gebothe, noch, daß auf den Todschlag die Lebens-Straffe gesetzt, noch jemahlen ein Exempel, daß jemand, der einen andern entleibet, wieder sterben müssen, zu wissen und gehöret zu haben vorgiebet

protocoll. n. act. 2. fol. 1.

dergleichen circumstantiæ ebenermassen ad mitigationem poenae sehr viel beytragen: nam pueri, feminae, crassi ingenii homines, maleque educati, iusti & iniusti, liciti & illiciti discrimina minus cognita habent,

GROT. de J. B. & P. lib. 2. cap. 20. §. 31. n. 1.

quae omnia examinari oportet, praesertim inter pueros: num doli

doli sint capaces, an non? vtrum malitia suppleat aetatem an minus? inter crassi ingenii homines: num commorati fuerint aliquamdiu inter moratiores, an minus? attendendumque ad occasiones & omnes alias circumstantias, aetatem, sexum, & si quid praeterea notatu dignum sit, quod ad mitigationem poenae facere queat,

ZIEGLER. *ad dict. locum Grotii.*

inzwischen statt der poenae ordinariae homicidii den ordentlichen Staupenschlag, da der delinquent durch die Strassen gestäupet wird, wider Inquisiten zuerkennen um deswillen bedenklich, weil er noch sehr jung, poenae vero modus statuendus est ex conditione & aetate personarum,

l. 2. ff. de term. moto.

vnde, si infirmus ac debilis sit reus, vt sine vitae sanitatisque periculo poenam sustinere non posse videatur, satius est, modicam reo infligere fustigationem, quam per indirectum vitam priuare,

CARPZOV. *Pr. Rer. crim. P. III. qu. 119. n. 24.*

dieses auch die peinliche Halsgerichts-Ordnung art. 196. in den Worten: welche Person an ihrem Leibe oder Gliedern peinlich gestraffet werden soll, daß sie dennoch bey dem Leben bleiben möge &c.

deutlich also verordnet; So ist Inhalts des Urtheils von uns erkannt worden. R. R. W. Es wolten dem Sr. Hochfürstl. Durchlauchtigk. für die angehangene und in den Gesetzen uns vorgeschriebene Landesverweisung, in Erwägung, daß durch dieselbe der wahre und vornehmste Endzweck der Straffen, welcher nichts anders als die allgemeine Sicherheit zum Grunde hat, nicht erreicht wird, sondern die Missethäter, wie die Erfahrung lehret, aus einem Lande in das andere geschicket werden, allwo sie allerhand Ubelthaten von neuen auszuüben nicht unterlassen, zu ändern gnädigst befehlen; Auf solchen Fall würde der Gefangene nach erlittener Ruten-Züchtigung auf einige Jahre in ein öffentlich Zucht-Haus gethan und daselbst zur Arbeit gewöhnet und angeschlossen. Welches wir nicht minder den Rechten also gemäß zu seyn erachten &c.

§. XV.

*An erran-
tes ad poe-
nam tra-
hendi?*

Pariter error delictum adpellari nequit, puta error, qui adeo efficax est, vt tollat malitiam. Tantum abest, vt si quis per eum labitur, poenam incidat. Est enim error existimatio alterius pro altero, falsi pro vero; neque adeo in voluntatis transit actum. Contra delictum omne ad voluntatem, nempe ad dolum & ad culpam refertur. Casuale non dari arbitror. Vid. l. 31. ad L. Aquil. l. 1. & l. 5. C. ad L. Cornel. de sicar. Obiter quoque hic monemus, aeque verum crimen esse, quod culpa commissum, atque illud, quod dolo patratum. Minus enim recte Iure Romano tantum vera delicta dici, quae dolo, sed quae culpa admissa sunt, quasi delicta appellari, censuerim. Et in culpa cernimus agentis voluntatem, in imputatione, quam vocant, morali vnice attendendam; etsi maior in dolo, minor in culpa volitio offendatur. Quod si vero a voluntate sola proficiscatur delictum, quo pacto error, cuius sedes in intellectu est, delictorum censu habebitur? quo iure punietur? Ex quo est, quod cogitationum poenam nemo patiatur, l. 18. ff. de poen. l. 1. §. 1. ff. de furt. Quid quod delictum voluntas sola non efficiat, sed actus externus, in quem erumpat voluntas, accedere debeat, si delictum in foro humano plectendum dicere velis. Quod comprobant verba legis 25. ff. de V. S. *Fugitiuus est, non is, qui solum consilium fugiendi a domino suscepit, licet id se facturum iactauerit; sed qui ipso facto fugae initium mente deduxerit: nam & furem, adulterum, aleatorem, quanquam aliqua significatione ex animi propositione cuiusque sola quis dicere possit: vt etiam is, qui nunquam alienam rem inuito domino suberaxerit, nunquam alienam matrem familias corruperit, modo eius mentis sit, vt occasione data id commissurus; tamen oportere eadem haec criminanda*

af

assumpto actu intelligi: & ideo fugitivum quoque & erroneum non secundum propositionem solam, sed cum aliquo actu intelligi constat. Non est itaque, vt hic de erroribus in doctrina religionis, qui haereses audiunt, non puniendis, multa congeramus. Nimis manifesta illa sunt. B. Thomasius, Titius, Wehrenfelsius, Lockius, Noodtius, aliique complures satis animum possunt imbuere. Tantum rationes eorum, quibus nostra non arridet sententia, breuiter strictimque attingamus. Ac primum quidem haereticos recte puniri contendunt, quoniam magistratum sit, veram religionem modis omnibus amplificare. Verum amplificent, & promoueant mediis legitimis, quae sunt doctrina, mansuetudo, humanitas, amor, non vis, non poena, non violentia, non arma, non sanguis ciuim. Deinde mala, quae in ipsam rempublicam sese insinuant ac transmittantur per haeresin perque errorem in religionis mysteriis obortum, plangunt & lamentantur. Sed omne hoc, quicquid est, facile soluitur a B. TITIO Jur. Priu. Lib. IX. cap. 15. §. 23. prudentissime hac de re differente: *Mala spiritualia per haereses utique producuntur, sed iis media spiritualia, siue solida doctrina & preces, non vis & poenae humanae opponi debent; Quod vero ex haeresi etiam mala temporalia, ac in specie regna tyrannica dependeant, illud utique gratis dicitur, cum illa potius inconsultiis & violentis hominum improborum consiliis originem debeant.* Denique largiuntur, haereticos propter ipsam haeresin poenae subiciendos non esse, sed ob contumaciam & inflexibilem obstinationem animosque prorsus ferreos. Verum enim vero & id dubii concidit, si inferre sic liceat: Quemadmodum haeresis punienda haud est, ita nec haereseos constans & pertinax defensio poenis humanis coercenda. Si quid enim video: Principes & sacrae doctrinae studiis dediti impleant pectus piis LVTHERI cogitationibus, quas ex Tom.

II. Alt. f. 175. in Historiam Lutheranismi Lib. I. Sect. 50. 6. 123. transcriptit generis & eruditionis nobilitate immortalis SECKENDORFIVS: *Devastationem, inquit Lutherus, & extinctionionem nequaquam intelligi volo, ac si manu ac gladio res agenda esset, sed secundum doctrinam Danielis c. VIII. 25. sine manu conseretur, ut scilicet omnes per verbum DEI contra illos doceant, & ARGUMENTENTVR, donec pudefiant & sponte contemnantur & cadant. Haec destructio Christiana est, in quam omnis impendi debet opera. Et quam plane & euidentiâ sunt, quæ in Annotat. in Deuteronomium tom. III. Jen. Lat. fol. 128. ad Cap. XVIII. v. 19. commentatus est B. LVTHERVVS, vbi dicitur: Qui verba eius, quae loquetur in nomine meo, audire noluerit, ego requiram, siue; vltor existam. Hinc, inquit Lutherus, vides, quam sint furiosi pontifices, & principes hodie, qui haereticos aut impios vi ad fidem cogunt, & cogi volentes occidunt & auriunt. Usurpant certe iudicium, quod soli sibi DEUS arrogat, & cogunt, vbi nemo cogi potest, & exigunt, quod nec ipsi nec ullus homo praestare potest. Sed hoc faciendo monstrant, quam nihil intelligant Christum & verbum eius, neque quid Mose hic doceat, vident. Nam dum ex re Christiana faciunt quandam externam larvam, ut illos credere credant, qui timore poenae vel pudore confitentur externe nomen Christi, et non advertunt, esse hanc rem solius Spiritus ab omnibus hominibus liberrimam, rogantur statim eam subiicere gladio & iudicio, si quidem omnis externa lex & religio indiget necessario iudicibus profanis, sicut & in lege Mosis videmus. Sic factum est, ut ex verbo legem, ex fide opera, ex veritate speciem fecerint, ideo tandem & gladium adhibere coacti sunt. conf. SECKENDORF. *Histor. Lutheranismi Lib. II. Sect. 6. §. 8.* Caeterum errorem poenae expertem dixi, qui in rebus veritatis committitur atque ad intelligendi facultatem solam referri, neque villo modo in voluntatis actionem*

nem per se malam resolui potest. Quaestionem itaque: num poenam effugiat, qui in ipso delicto errorem commisit siue respectu personarum, verbi causa, cum quis Titium petiturus Sempronium interfecit, siue rerum, quando quis Tulliae armilla furaturus Terentiae rapuit, vel Pauli fenestras ictibus quatit, quas Petri esse putauit, & sic porro? illico oppidoque negamus. Neque hic Romana placita nos perturbabunt. E-nimvero obiciunt l. 3. §. f. ff. de iniur. Ibi VLPIANVS illum, inquit, *qui hominem liberum caeciderit, dum putat seruum, in ea causa esse, ne iniuriarum teneatur.* Quod confirmat PAV-LVS in leg. sequente 4. ff. de iniur. *Si, cum seruo meo pugnam ducere vellem, in proxima te stantem inuitus percusserim: iniuriarum non teneor.* Primum his legibus, quantum mihi cer-nere datur, non potest non a Germanis negari omnis aucto-ritas & robur, si ad rationem illarum propriam Romanae rei-publicae advertere velint animum. Romae ferocem indomi-tamque in seruos potestatem cumque ipsius necis iure con-iunctam exercebant domini. Quare in re versabantur licita pugnum seruis ducentes, plagis illos adfligentes, caeden-tes. Hinc eum, qui hominem liberum, quem putabat ser-uum esse suum, occidit inuitus, poena adficere; id vero per-inde fuisset, ac si venatorem feram globulo plumbeo traie-cturum, at forte rusticum vel alium hominem inuite ene-antem velimus noxae tradere. Nam neque hic caedis reus putandus, quoniam versatus in re licita hominem inuitus in-terfecit. Inuitae enim actionis, quae est, cum voluntas ab-fuit, caeteris recte se habentibus, efficientia moralis nulla est. Deinde alperae illi dominorum in seruos potestati satis dero-gatum per CONSTANTINVM Caesarem in l. vn. Cod. de emendat. seruor. Destrueta itaque & sublata per expressam sanctionem ratione legis 3. §. f. & legis 4. ff. de iniur. ipsae hae

leges, si alia non suppeteret caussa, antiquatae sunt. Vt adeo mirari subeat, qui Iurisconsulti Christiani quisquiliis Romanorum quasuis non auro habeant caras. Contra Iure Saxo-nico Electorali multo rectius constitutum, errorem in homicidio respectu personae occisae commissum poenam homicidii non excludere. Sic enim in Const. Elector. VI. §. 4. *Dieweil aber darinnen wieder Gottes Geboth auch ohne Zweifel gehandelt und nicht verneinet werden mag, das es ein Todschlag sey zc. conf. CARR-ZOV. Pr. Rer. Crim. P. I. qu. 5.*

§. XVI.

Necessitate legem transgre-dientes num delin-quant?

Plane decernenda impunitas est, si necessitate quis ad-ctus a recto recedere, legemque violare videtur, quam mi-nime, si rem pensitemus, violauit, cum illa lege careat omni. Oportet vero ita quem circumsteterit & tanquam circumual-lauerit necessitas, vt elabendi non habuerit spatium, ac le-gem adeo rumpere coactus fuerit. Dico *rumpere legem*, quem-admodum SENECA necessitate *frangi legem* dixit: multo re-ctius & conuenientius, quam alii, qui impune potius, quam iuste fieri aiunt, quicquid contra legem necessitate cogente committitur. Impunitas enim actioni iniustae conuenit, quo-modo quadratura circulo. Hoc certum, quod semper sit circumspicienda necessitatem euadendi via & occasio. Quod si neglectum, non est mera necessitas, illamque frustra eaus-famur. Ex quo multarum iuris diuini & humani, ciuilibus & criminalis quaestionum decisiones sponte fluunt. Verbi gra-tia: an accipere vel arripere liceat rem alienam, vt necessi-tati propriae occurramus, absque furti peccato & restituendi obligatione? an ad propellendam famem extremam escu-lenta surripere liceat tantum illi, qui iis abundat, non isti, cui ex ablatione aequalis imminet egestas? quemadmodum B. GEORG. BEYERVS rationes subduxit *Delineat. Iur. Ciuil.*

Pos.

77.

Pof. ad Inft. lib. I. tit. I. pag. 6. qui in hoc tamen me sibi adfi-
xum non habet. Non enim ius naturae distinguendum praeci-
pit extrema laboranti fame inter abundantem esculentis &
non abundantem, cum talia ad propellendam illam vitam-
que conferuandam alteri furripere adigitur. Sicut, cum duo
in naufragio vitae seruandae caussa vni eidemque infederunt
trabi, neuter illorum curae habet cogitatur, alterum trabe
ad euadendum vitae periculum aequae egere ac se ipsum, sed
vterque alterum deturbandi pollet potestate. Porro: an orto
incendio aedificium vicini possim circumtollere ac dissipare,
ne meum hauriat flamma? an in moderamine inculpatae tu-
telae, quod vocant, personarum habenda ratio? an ad ob-
uertendum probandumque moderamen inculpatae tutelae
solas caesi minas allegare sat occisori sit? an, vt moderamini
inculpatae tutelae sit locus, armorum requiratur paritas? quo
tempore moderamen incipiat? quando finiatur? an funes &
retia, in quae naus impulsae est, liceat discindere vel per-
rumpere, si aliter nequit explicari? Prudens non tango reliquas
quaestiones, quarum multitudo est. Illud hic iudices admo-
nendi sunt, vt aequae in ciuilibus ac criminalibus prudentem
fati & necessitatis, quam rei saepius praetextunt, defensores-
que flagitiosis, quorum agunt caussam, in aures infundunt,
inuestigationem adhibeant; & saepissime sibi fieri fucum per-
spicient. Cogitabunt insuper, non oppido necessitate tueri
se posse, qui per ignauiam aut negligentiam in eam incidit,
vt recte obseruauit BOECLERVS *in not. ad Grot. de I. B. &
P. lib. II. cap. 2. §. 6.* quod ipsum nostra quoque continetur
regula, quae inculcat, vt necessitatem euadendi via sedulo
circumspiciatur. Quare in caussa criminali anno 1728. mense
Ianuario Facultas Iuridica Kiliensis necessitatis exceptionem
sequenti sententia reiecit: *In peinlichen Sachen Fiscalis ex offi-
cio*

cio constituirten peinlichen Anklägers an einem, wieder Maricle Degenigen, in puncto von neuem begangener Diebstähle und anderweit gebrochener Urphede, peinlich angeklagte am andern Theil; Erkauen ein Vice-Landvoigt nebst Cämmerer und ganzen Macht der Geschwornen des Landes Femern auf eingeholten Rath auswärtiger Rechtsgelehrter vor Recht: Daß peinlich angeklagte Maricle Degenigen wegen der vor neuem begangenen und gestandenen gewaltsamen Diebstähle ihr zu wohlverdienten Strafe, andern aber zum Exempel und Abscheu an dem Galgen mit dem Strange vom Leben zum Tode zurichten und dazu zu verurtheilen, wie sie denn dazu hiermit verurtheilet wird. V. R. W. Rationes decidendi: Ist peinlich angeklagte Maricle Degenigen wegen vier bis fünf begangener Diebstähle den 5. April 1727. mit dreym Ruthen, jede zu drey streichen, am öffentlichen Pranger gestäupet, und darauf nach geleisteter Urphede auf ewig des Landes verwiesen worden, und da dieselbe dennoch kurz nachher wieder auf dem Lande Fehmern sich finden lassen, hat man die vormahlige Strafe des Straupenschlages verdoppelt, und die Gefangene den 12. May 1727, nachdem sie abermahl die Urphede und zwar auf des Scharfrichters Schwerdt abgeschwohren, zum andernmahl des Landes auf ewig verwiesen. Dem ungeachtet und wieder die zu zweyenmahlen abgeschwohrne Urphede hat diese Missethäterin sich unterstanden, die Insul Fehmern von neuem zu betreten, und zugleich drey besondere Diebstähle zu verüben, gestalt sie vor öffentlich gehaltenem peinlichen Bericht gestanden, daß, als sie von Lübeck nach Heiligenhafen gegangen, und von da nach der Insul Fehmern überfahren, und ans Land gesetzt worden, sie (1) zu Albersdorff einer Weibes-Verfohn, namens Ancke von Rehns, nachdem Inquisitin zur Abend-Zeit durch ein Fenster in die Cammer gestiegen, und das daselbst befindliche Schapp eröffnet, alle ihr Zeug und Kleider, als zwey Röcke, vier Futterhemdde, worunter eines von Seiden, und eines von Cattun, acht Ellen braun Beiderwand, drey weiße Tücher, ein weiß Schürzuch, zwey paar Schuhe, einen Pantoffel, so bemeldter Ancken von Rehns Mutter zugehöret, imgleichen ein flächsen Laken gestohlen, vid. Ancke von Rehns und derselben Mutter deposition vom 26. Aug. 1727. fol. actor. 2. 3. 4. 5. 6. ic. der Inquisitin. fol. 9. 10. 11. 12.

(2) Daß sie darauf nach Priesen gegangen und dem daselbst wohnenden Joachim Schwachten und seinem Weibe fälschlich vorgebracht, daß Jacob Laf-

Kaffrentz zu Alversdorff ihnen durch Inquisitin wissen liesse, wasmassen sein Sohn vom Boden herunter zu tode gefallen, mit Bitte die Leiche begleiten zu helfen, da denn Inquisitin, ohngeachtet ihr alles güliche angethan worden, Gelegenheit gefunden, beneideter Schachtin ein neu blau cattunen Schürztuch und ein paar rothe Strümpfe diebischer Weise zu entwenden,

vid. der Schachtin deposit. fol. act. 7. & 8. it. der Inquisitin fol. 13. & 14.

(3) daß sie zu Bisdorff an der Wittben Margarethe Witten Haushülte das Schloß zusamt der Krampen gewaltsamer Weise abgebrochen, nachher in das Haus hinein gegangen, die in der Kammer stehende Lade eröffnet, und daraus ein fein weiß Todten-Hemdd, ein blau Schürztuch, einen Kindes-Strümpff, eine Schere nebst etwas Brod und Sirop gestohlen;

vid. Margaretha Witten deposit. fol. act. 8. & 9. it. der Inquisitin fol. 16.

Ob nun wohl zu der Inquisitin Entschuldigung angeführet wird, daß dieselbe nicht aus Vorsatz übel zu thun, sonderh theils, weil sie in Holsheim und anderwo als eine zu zweymahlen ausgestümpfte Person kein Dienste finden können, theils aus Liebe zu ihrem Vaterlande, ohngeachtet der zum andernmahl abgeschwornnen Urphede, nach der Inful Scheuern wieder gekommen, ferner die angeschuldigten furta aus Noth und in größter Verzweiffelung begangen, inmassen Inquisitin nackend und bloß gewesen, und noch dazu dem Schiffer, welcher sie an die Inful gesetzt, als sie demselben das Gehrgeld nicht bezahlen können, ihr Futterhamd zum Pfande lassen müssen, daher sie die zu Alversdorff in Anckens Kammer gefundene Kleider zu sich zunehmen, ingleichen der Schachtin zu Pwesen ihr Schürztuch und Strümpfe, wie nicht wengier der Wittwen Margarethe Witten zu Bisdorff ein Laken mit etwas Brod und Sirop, damit sie als eine von jederman verlassene und in der Irre herum gehende Person, welche sich niemanden zuerkennen geben noch öffentlich betteln dürffen, ihren Hunger stillen möchte, zu entwenden genöthiget worden, necessitas vero probabile facit, quod alias non est licitum,

l. 27. ff. de manumiss. testam. l. 7. §. 3. ff. quod vi aut clam. & fur ob necessitatem famis non videtur esse in dolo constitutus,

tus; quippe qui non tam lucri faciendi, quam sedandae famis causa furtum fecit,

vid. BERLICH. *part. 5. concl. 44. num. 42.*

dem noch bey tritt, daß die gestohlenen Sachen denjenigen, welchen sie entwendet worden, wieder zu Händen gekommen, folglich Inquisitin mit der Todes-Strafe zu verschonen, nam quando res furto ablatae sunt restitutae, & dominus illas recuperavit, poena mortis locum inuenire nequit, quoniam cessat lucrum furis & damnatum domini,

CLASEN. *commentar. in Constit. crimin. Caroli V. ad artic.*

162. pag. 534.

lethlich auch Defensor die Inquisitin als eine melancholicam & phantasiae lacione laborantem beschrieben, indem sie ihr selbst den Tod; und daß ihr der Kopff vor die Füße geleyet würde, gewünschet, mithin es das Ansehen haben möchte, daß propter cessans fundamentum impuationis die ordentliche Strafe des Diebstahls nicht zuerkennen gewesen, mitius enim puniendi sunt melancholici,

vid. CARPZOV. *Pr. Rer. Crim. Part. III. quaest. 145. n. 53.*

Wieweil aber dennoch die gefangene Maricke Degenitz so gar oft Dieberey verübet, und nicht nur schon ehedessen wegen vier bis fünffmahl wiederholter Diebstähle zur Staupen geschlagen und praestita vrphe da des Landes verwiesen worden, sondern auch nach lethlich anderweit gebrochener Urphe zu drey unterschiedenen mahlen, ingleichen, an drey unterschiedenen Orthen, wieder gestohlen, und allein dieserhalb als ein verleumbder Dieb am Leben zu bestrafen, cum furtum tertium supplicio ultimo puniatur,

Peinl. Halsger. Ordn. *Caroli V. art. 162.*

bevorab da Inquisitin wegen der vorigen Diebstähle bereits gestrafet, und zu zweymahlen ausgestäupet und des Landes verwiesen worden, massen einige Jurisconsulci in casu furti tertium commissi nur als denn die Lebens-Strafe erkennen, wenn der Dieb propter antecedentia furta schon eine Strafe erlitten, wiewohl solches die Rechte nicht erfordern, quoniam in furto tertium facto obstinata animi pernicacia, furandique habitus solus spectatur.

BARBOS. thesaur. locor. comm. iurispud. lib. VI. cap. 54.

num. 9.

Hernächst unter den drey letzteren Diebstählen zwey cum ascensione & effractione verübet worden, angesehen Inquisitin zu Alversdorff in Ancken von Nehns Cammer bey nächlicher Zeit eingestiegen, das das selbst befindliche Schapp eröfnet, und obenerzehlte Sachen diebisch entwandt, ingleichen zu Bisdorff an der Wittben Margarethe Wüten Hausfür das Schloß zusamt der Krampen gewaltthätig abgebrochen, nachgehends in das Haus gegangen, die in der Cammer stehende Lade eröfnet und daraus angeführtermassen gestohlen, und demnach diese Diebstähle propter ascensionem, effractionem & contrectationem ablationemque maxime fraudulentam vor gefiffene und gefährliche Diebstähle zu achten und mit dem Tode zu bestrafen,

Peinl. Halsger. Ordn. Caroli V. art. 159.

Wu noch viel andere beschwerliche Umstände kommen, in deren Erweigung um soviel mehr die Todes-Strafe allhier statt findet, inmassen Inquisitin zu zweyenmahlen die abgeschworne Uthphede gebrochen, und zugleich solche Verbrechen, so die Todesstrafe nach sich ziehen, begangen, in welchem Fall fractio vrphedae zwar nicht als ein delictum principale, doch als eine circumstantia, quae nouiter commissum violentum atque capitale facinus adgrauat, anzusehen,

Per textum clarum in der Peinl. Halsger. Ordn. Carol. V. art. 108.

KRESS. ad dict. art. pag. 179.

seiner Inquisitin sich zu dem Stehlen und Rauben also gewöhnet, daß sie ihrem eigenen Geständniß nach, und wie Defensor in seinem exceptions-Satz selbst angeführet, davon nicht lassen kan, mithin pro inemendabili zuhalten, gestalt auch solches nicht allein aus derselben so vielfältig begangenen Diebereyen abzunehmen, actuum enim prohibitorum frequentia delinquendi inducit consuetudinem, destinatamque malitiam & perseuerantiam furandi arguit, & spem resipiscendi praescindit,

BOCER. de Fort. c. 1. num. 159. pag. 84.

fordern auch aus der Inquisitin zu Ausssingung allerhand böser List und Berrug

Verrug sehr geneigtem Gemüthe zu schließen, wovon in actis ein merckwürdiges Exempel enthalten, da nemlich dieselbe Joachim Schachen und seinem Weibe die falsche Zeitung, ob sey Jacob Laffrenzen zu Alversdorff Sohn den Boden herunter zu Tode gefallen, und sie, die Inquisitin, abgeschicket worden, jene zur Leichen-Begleitung zu bitten, hinfertbrachte, damit sie nur ihre Dieberey auszuüben Gelegenheit finden mögen, woraus zugleich erhellet, welchergestalt die vorgeschützte Melancholie und Einfalt der Inquisitin schwerlich dargethan werden könne, zugeschweigen daß nicht eine jede Melancholie und Traurigkeit der Missethäter dieselbe von der in den Gesetzen verordneten Strafe befreyer, zumahl wenn dieselbe nach vollbrachten Ubelthaten sich äußert, dergleichen auch bey den verruchtesten Bösewichtern sich findet, gleichwohl keine Linderung der Strafe würcket, quoniam eiusmodi moestitia vt plurimum ex culpa facinorosorum oritur, nec totam mentis alienationem inducit, vt dubium non sit, quin voluntarie & ex malitia deliquerint, adeoque poenis obstringantur, quum delicta puniri republicae interfit,

CARPZOV. *Pract. rer. crim. P. III. qu. 145. num. 59. 60.*

der Inquisitin auch daher nichts zu statten kommet, daß die gestohlene Sachen wieder herbey geschaffet worden, quoniam in furtis qualificatis imprimis cum effractione violenta commissis, etiamsi rei furtivae facta fuerit restitutio, poena ordinaria adhuc obtinet

CLASEN. *cit. loc. pag. 535.*

und endlich nichts verfanget, was Defensor vorgiebet, ob habe Inquisitin ex necessitate die letzteren Diebstähle begangen, massen eine necessitas inevitabilis & fere cum mortis periculo coniuncta erfordert wird, wenn eine Erlassung der ordentlichen Strafe des Diebstahls statt haben soll, quoniam isto casu res ad pristinum statum communionis redire videtur,

BOCER. *cit. loc. c. 2. n. 167. pag. 155.*

dergleichen necessitas extrema & inevitabilis allhier sich gar nicht findet, eben so wenig dadurch Inquisitin entschuldiget werden kan, daß sie sich ob amorem patriae contra praestitam vtrphedam auf der Insel Schemern wieder eingefunden, gnewogen das Gegentheil, daß

daß sie nemlich ihr Vaterland nicht geliebet, sich daraus zu Tode leget, weil sie dasselbe mit Diebereyen von neuem zu beunruhigen bey ihrer Wiederkunft sogleich angefangen, wiewohl auch dieses anieho nichts releuirt, gestalt Inquisitin nicht sowohl wegen der zum andernmahl gebrochenen Urphede als wegen der zu gleicher Zeit und von neuem begangenen furtorum qualificatorum zum Tode verurtheilet worden, cum maior poena absorbeat minorem, & concurrentibus causis criminalibus secundum illam, quae maxime grauat, concipienda sit sententia,

CLASEN. *cit. loc. ad art. 163. ibique allegatus*

TABOR. *in racimationibus pag. 517. n. 3.*

Im übrigen nach der gemeinsten praxi Germaniae in casu furtorum die Weiber sowohl als Männer an dem Galgen gerichtet zu werden pflegen, es wäre denn daß an diesem oder jenem Orthe die in den articulis 159. und 162. der peinlichen Halsgerichts-Ordnung Caroli V. ausgedrückte poena cullei aliaue capitalis üblich;

de qua re vid. CARPZOV. *Pract. rer. crim. P. II. quasß. 82.*

n. 70.

So haben wir nach Inhalt des Urtheils wieder die gefangene Maricke Degenigen die Strafe des Stranges erkannt. V. N. W. Similiter anno 1725. mense Nouembri poenam furti ordinariam in Facultate decreuimus, nec exceptio necessitatis nos mouit; idque ex sequentibus rationibus: Ob wohl der inhaffirte Tobias Geistenberger ad consequendam poenae mitigationem angeführet, wasmassen ihn die Noth zu Ausübung seiner Diebereyen getrieben, nachdem ihn seine in Schwedischen Krieges-Diensten empfangene blessure an der Hand zur Arbeit untrüchtig gemacht, mithin zc. Dennoch aber und deswegen weil der vor den Inquisiten angezogene 175te Articul peinlicher Halsgerichts-Ordnung aus dem 166ten Articul derselben zu erklären, welcher de ablatione esculentorum vrgente grauissima necessitate & fame, wenn jemand durch rechte Hungers-Noth etwas von essenden Dingen zustehlen verursachet würde, handelt, Inquisiten aber nicht die Hungers-Noth einen so gefährlichen Einbruch und Diebstahl, als der zu Oster-Einder gewesen, zu vollführen getrieben zc.

§. XVII.

An in ebrietate delinquentes poenam effugiant?

Furiosos, mente captos, infantes, & id genus miserabiles nulla afficiendos poena diximus. Annon ebrii inter hos miserabiles referendi? Sane in contractibus proxime accedunt furiosis, mente captis & infantibus summe ebrii. Neque promittunt neque obligantur cum effectu, quoniam, ut illi, destituuntur facultate consentiendi morali. Verum in criminibus longe diuersa leges constituunt. Equidem Iurisconsultus MARCIANVS in leg. 11. §. 2. ff. de poenis, *aut proposito, aut impetu, aut casu delinqui* ait. Quorum singulorum exempla etiam adfert. Nam *proposito*, inquit, *latrones, qui factionem habent, delinquere; impetu, cum per ebrietatem ad manum aut ad ferrum venitur; casu vero, cum in venando telum in feram missum hominem interfecit.* Unde videri posset, ebrios eximendos omni poenae esse, quoniam non proposito delinquant. Sed superius adfirmauimus, omne delictum aut ad dolum seu propositum, si malimus cum MARCIANO loqui, aut ad culpam referri. Itaque primum philosophia huius Iureconsulti non omnino nobis probatur, cum admittat delictum casuale, quod exclusimus supra, quodque ipsae Leges Romanae alibi repudiant vid. l. 1. C. ad Leg. CORNEL. de sicar. clarissimo antinomiarum, quibus Corpus Iustinianicum caeteroquin scaturit, documento. Deinde, quia delinquentes casu a delinquentibus impetu ac proposito MARCIANVS distinguit, certe per delicta, quae impetu fiunt, vel culposa intelligit, cum quarti generis delicta non dentur, vel saltem culpa comprehendi impetum concedit. Cumque haec culpa etiam in delictis gradibus variet, Icti ebrietatem hactenus, quatenus per eam & in ea delinquentes poenae vel obnoxii vel non obnoxii dici possint, in modicam atque immodicam secundam putauerunt, quod late explicat CARPZOV. *Pr. iur. criminal. P. III.*

quae st.

quaest. 146. num. 32., Summa eo redit : immodicam ab ordinaria poena liberare delinquentem. Cuius rei ratio facilis est. Nam poena malitiam sequitur, atque pro gravitate malitiae infligitur. Vbi igitur ebrietas adeo immodica, hoc est, tanta fuerit, vt tollat malitiam, cessabit quoque poena. An omnis nequitiam; sed ordinaria tantum. Extraordinaria poena delinquentem adhuc plecti oportet: quoniam ebrietas per se delictum est, atque ab illa omnis generis turpitude, caedes, blasphemia, scandala, nascuntur. Id quod MARCIANVS d. leg. 11. ff. de poen. innuit: *per ebrietatem*, inquit, *ad manus & ferrum venitur*. Quare non tantum in ebrios, eosque, qui poculis expotandis student vinique ingurgitatione ipsi delibantur, sed in illos quoque, qui propinationibus crebris alios laesunt, meroque, vt Poëta canit, torquent, cum vel iam strati somno certare amplius potationibus recusent, grauius animaduerti volunt Imperii & quorundam Germaniae Principum Constitutiones. Ex omnibus solius Recessus Imper. Colonienf. anno 1512. transacti verba adscribam: *Desgleichen, wie wohl das Zurrincken in vor gehaltenen Reichstragen mehr denn einmahls höchlich verboten, so ist es doch bisher wenig gehalten, vollzogen oder gehandhabet worden. Darum und sonderlich, weil aus dem Zurrincken Trunckenheit, aus Trunckenheit viel Gotteslästerung, Todschläge, und sonst viel Laster entstehen, also daß sich die Zurrincker in Fährlichkeit ihrer Ehren, Vermunft, Seele, Leibes und Guttes begeben: So soll in allen Landen eine jede Obrigkeit, hoch oder niedrig, geistlich oder weltlich bey ihr selbst und ihren Unterthanen solches abstellen, und das bey mercklich hohen poenen verbieten; und so die von Adel das nicht meiden wolten, daß denn Wir, auch Churfürsten, Fürsten, Geistlich und Wärllich und alle andere Obrigkeit dieselben scheuchen und an ihren Höfen und Diensten nicht halten, und so einer deshalb geurtheilt würde, so soll ihn kein ander Fürst oder Obrigkeit in ihre Dienste annehmen oder halten; die aber, so geringeren Standes wären, sollen sie an ihren Leibern härntlich darum strafen; und ob einige Obrigkeit in Handhabung*

bung und Vollenziehung solches Gebots gegen ihre Unterthanen säumig oder nachlässig würde, so soll unser Kayserlicher Fiscal solche Unterthanen, so übertreten hätten, an unserem Kayserlichen Cammer-Gerichte zu gebühlicher Strafe fürnehmen. Quamobrem sententiam in causa H. contra Landes-Deputatum von St. ab illustri Regimine Potentissimi Borussiae Regis, quod Mindae est, pronunciatam anno 1728. mense Julio in Facultate nostra confirmavimus. Sententia haec continebat: Daß es des Beklagten Einwendens und darüber beschehener unerheblichen Eydesdelation ungeachtet bey dem auf 10. Jahr geschlossenen Pacht-contract zu lassen, wegen dessen aber, so Kläger mit forcirung seiner zum Vollsauffen vorgekommen zuseyn angezeigt, das officium Fisci, um das nöthige Edict-mäßig zu betrachten, zu excitiren &c. Rationes dubitandi & decidendi ad membrum sententiae postremum erant sequentes: Endlich ob wohl, so viel die wieder Supplicanten wegen forcirung und starcker Nöthigung des Supplicaten zum vollsauffen erkannte excitirung officii Fisci anlanget, es das Ansehen haben mögte, daß dergleichen Nöthigung zum Truncke zu einer fiscalischen inquisition nicht genug qualificiret, cum non in quaevis delicta inquisitio instituenda, sed tantum in maiora, grauvia, atrocia, & scandalolosa, per quae reipublicae tranquillitas & securitas turbatur, vnde declinare inquisitionem possumus, oppositis iis exceptionibus & caussis, ob quas inquirere non licet, veluti si non eae circumstantiae occurrant, ob quas iudici videatur, vt vir honestus inquisitione grauari debeat,

Late CARPZOV. in pract. rer. crim. P. III. qu. 107. a num. 10. seq. & qu. 115. n. 24.

BRVNEMANN. de process. inquis. cap. 5. n. 2.

Wieweil aber dennoch Supplicat in actis sich zum höchsten beschwehret, welchergestalt Supplicant ihm mit Zubringung grosser Gläser, auch Gläser ohne Fuß, so starck zugefeket, daß er ganz truncken geworden, wie er ihm denn einige grosse Gläser unter den Worten; will er nicht, so soll er sauffen &c.

mit

mit Gewalt in den Hals gegossen, gleichwohl solches wieder das ins Land publicirte Edict gerade anläuffet, und daher eine fiscalische inquisition und Strafe nach sich ziehet, gestalt in calibus a iure expressis, wenn auch gleich sonst das Verbrechen unter die geringen zu gehören und zu einer tiscalischen inquisition nicht genug qualificiret zu seyn scheinen mögte, die inquisition boni publici gratia allerdings statt findet,

BARBOS. *voc. Inquisitio n. 1. in fin.*

gleichwie nicht weniger in den Reichs-Gesetzen das starcke und unmäßige Zurrincken, weil daraus Trunckenheit, und aus der Trunckenheit Gotteslästerung, Todschläge und viel andere grobe Verbrechen entstehen, bey hohen Strafen verboten,

Reform. der Policen 1584. tit. vom zutrincken.

Reform. der Policen von Ao. 1577. §. von übermäßigen trincken und und zutrincken.

BRVNNEMANN. *cit. loc. cap. 5. §. 8*

und demnach solches starcke Zutrincken wohl unter die delicta maiora, scandalosa, & tranquillitatem reipublicae turbantia gezehlet werden mag. -- So ist nach Inhalt des Urtheils erkannt worden. B. R. W.

§. XVIII.

Satis in luce collocata est paragraphis proximis regula: non obtinere poenam, nisi constet de crimine. Vt vero ea dubiis omnibus explicetur, quaedam de conatu; de eo qui consilio iuuit delinquentem; itemque qui mandauit delinqui; de moderamine inculpatae tutelae; de apparitoribus, officialibus, statoribus & quibusuis ministris publicis in officio cadem committentibus; de infamia, quam licitoribus, carnificibus ceterisque eius fere fortis hominibus adspersit vulgus, irrationabili; de conscio criminis perduellionis laesaeque maiestatis; de poena filii ob maiestatis laesae crimen a patre commissum; de vniuersitate & communitate peccante; de participantibus commodum ex delictis aliorum; de facinorosorum receptatoribus & occultatoribus; de magiae crimine; de vsuris & foenore; de transactione in delictis; de praescrip-

Thesis: ubi nullum delictum, ibi nulla poena; amplius declaratur. Vtrum conatus puniendus?

H

ptio-

ptione in criminibus; succincte differemus. Quæritur: **V-**
trum conatus sit delictum? Nolim inconstantes & vagas Iuris-
 consultorum decisiones in medium ferre. Compungunt ipsi
 se suis acuminibus. Ego breuiter: Qui substitit in conatu, poe-
 nae est obnoxius, neque dici potest non deliquisse. Conatus
 enim non merus animi motus est, verum aliqua ratione in
 factum transit, factoque proditur, vtut consummatio & effe-
 ctus delicti intentati secutus non sit, vel propter praepedi-
 mentum facinus molienti & paranti obiectum, quo pertinet
 egregium illud Hieronymi: malitiam non tantas semper vires
 habere quantos conatus; vel propter poenitentiam, quae su-
 biit illum, qui crimen perpetrare animo destinauerat coepe-
 ratque. Rem clare descripsit Imperator CAROLVS V. in
 Constit. Crim. art. 178. So sich jemand einer Missethat mit ehrliehen
 scheinlichen Wercken, die zu Vollbringung der Missethat dienstlich seyn
 mögen, unterstehet, und doch an Vollbringung derselben Missethat durch
 andere Mittel wieder seinen Willen verhindert wird, solcher böser Wille,
 daraus etliche Werke, als obsteher, folgen, ist peinlich zubestrafen, aber
 in einem Fall härter denn in dem andern, angesehen Gelegenheit und Ge-
 stalt der Sachen. Darum sollen solcher Straf halben die Urtheiler, wie
 hernach stehet, Raths pflegen, wie die an Leib und Leben zu thun gebühret.
 Cum clare his descriptum esse conatum dixi, id non ita ve-
 lim accipi, quasi nulla egeant illustratione, omniaque exhau-
 serit Imperator. Certe verba: mit ehrliehen Wercken, alii aliter
 declarant atque alii. Primam editionem Constitutionis Crimi-
 nalis Caroli V. Moguntiae anno 1533. euulgatam loco ehrliehen
 habuisse etlichen perhibent. Sed cum in reliquis omnibus, quae
 sunt secutae, legatur ehrliehen & ante in proiectis, quae annis
 1521. & 1529. in lucem prodierunt, eadem vox inueniatur,
 nihil mutandum cenſeo. Neque sic contorta aut perplexa est
 oratio, sed perspicua & aliis plurimis locis Constitutionis Cri-
 minalis respondens. Idem enim vocabulam ehrlieh hic vult,
 quod

quod verbum *redlich* in articulis VII. VIII. XX. & aliis; & quem-
admodum *redliche Anzeigen* sufficientia, non ficta, indicia sunt,
ita hic *eheliche scheinliche Werke* facta in sensum incurrentia & fa-
tis prodentia, quod quis maleficium patrare coeperit & ag-
gressus sit, designant. Deinde non diffitemur, articulo 178.
tantum contra conatum extrinsecus compressum caueri. Id
arguunt verba: *Durch andere Mittel wieder seinen Willen*. At saepe
numero ipsius conantis poenitentia conatum sufflaminat. Sa-
ne multo magis hic, qui eum refrenauit ipsemet, quam ille,
cuius nefariam audaciam externa vis v. g. vigilia ac prospici-
entia vel etiam amicorum praesidium retorsit ac prohibuit,
veniam promeretur. Exemplum dabimus in *Specimine secun-
do harum observationum*, vbi de assassinio differetur. Nouissi-
me cum dicitur: *peinlich zubestrafen*, late vox *peinlich* accipienda.
Nam in delictis leuioribus conatus haud raro multa quoque
coercetur. Et Caesar in sequentibus poenam illius secundum
delictorum, quae intenderunt animo conantes, varia gene-
ra varie definiendam esse constituit. Id quod verba dicunt:
*aber in einem Fall härter denn in dem andern, angesehen Gelegenheit und
Besalt der Sachen*. Vnde conatus aliter in furto, aliter in rapi-
na, aliter in latrocinio, aliter in incendio, aliter in homicidio,
aliter in parricidio, aliter in assassinio, aliter in veneficio,
aliter in stupro, aliter in stupro violento, aliter in adulterio,
aliter in sodomia, aliter in crimine fractae pacis publicae, ali-
ter in crimine laesae maiestatis puniuntur: quae singula iuris
criminalis interpretes pluribus non differuerunt modo, sed
etiam disputarunt. Illud meo quidem iudicio parum apte &
compositae a permultis dicitur: conatum alicuius delicti non
puniri poena ordinaria nisi effectu delicti secuto. Nam hoc
secuto, non de conatu, sed de ipso delicto puniendo, solli-
citus est iurisconsultus. Conatus autem delicti, vtut effectu
eius secutus non fuerit, delictum iam est, quod recte obser-
uauit

uauit COCCEIUS *Diff. de actib. imperf. Sect. IV. §. 8. 10.* Cumque in determinanda illius poena ad delicti, quod quis perpetrare parauit, grauitatem sit respiciendum, vtrum regula generalis de conatus poena constitui possit, valde dubitauerim. Caeterum conatus subinde pro diuerso respectu nunc conatus audit huius vel illius delicti, nunc peculiari delicti nomine insignitur: Sic conatus stupri non inepte dicitur crimen attentatae pudicitiae. Imo bene faciunt Principes, quando conatum delicti alicuius, quod nimis inualuit, a delicto ipso separant, certoque delicti & poenae nomine distinguunt. Quod reposui, cum quidam ex amicis poenam lege Dithmarsica in criminis attentatae pudicitiae reos constitutam iusto asperiozem & inadaequatam adfirmaret, quoniam non maior stupratoribus eadem lege imponeretur. Ita enim in Dithmarsischen Land-Recht art. 109. van unehrlycker Antastunge, prouisum est: *Effte dar eine Frum effte Jungfrum, de unberüchtiget were, klagede, dat se einer unehrlycker mahthen angetastet, und sodanes bewysset worde, de schall darfor dem Rechte behtern dörtig Marck.* At non maiori fere poena ipsum stuprum coerchetur articulo 127. des Dithmarsischen Land-Rechts: *De avertt eine nicht nohttaget, und mit der Persohnen Willen desülbig schendet, de schall 30 Marck an dat Recht verbraken hebben. und der ungeehrden Persohn nicht mehr denn ein paar Scho und eine Müze tho geben schuldig syn.* Obiter notare liceat, legem, qua tenetur stuprator dare stupratae ein paar Scho und eine Müze, non obseruari, hodiernum tamen, quod accipi ab amico, in Dithmarsia more receptum esse, vt ministro iudicii thalerum soluere stuprata obstringatur, quem a stupratore deinceps repetat, vocarique illud: *sie werde gehaubet.* Cuius consuetudinis causam, si quid cerno, in verbis legis: *eine Müze tho geben schuldig syn, inuenimus.* Pariter Saxones stuprum passis ferrum & coronam denegant, caeque gestare debent *Haube und Schleyer.* vid. CARPZOV. Pr. crim. P. II: q. 71. n. 53. 54. De dotatione stupratarum *Specimine secundo* late differendum erit. Hic obserua-

mus

mus, conatum alicuius delicti, si in consuetudinem cecidit, a delicto saepe abstrahi singularique poena notari, imò ex eadem causa recte prudenterque a legum conditoribus, etiam quantum ad poenam attinet, cum delicto consummato exaequari. Sic lege Cornelia de sicar. non tantum homicidae, sed etiam ii, qui hominis occidendi causa cum telo ambulant, tenentur, §. 5. Inst. de publ. iudic. l. 1. pr. ff. ad leg. CORN. de sicar. & venef. *Existimare licet*, inquit VINNIUS Commentar. ad d. §. 5. Inst. de publ. iudic. *Cornelium Syllam hanc legem tulisse post faciosissimam civium proscriptionem, atque, ut tandem finem imponeret caedibus, quae tum passim impunitae, gravitate poenae etiam a conatu homines deterrere voluisse.* Quibus nihil potest dici accommodatius ad ea, quae scripsi de exaequanda haud raro conatus & delicti consummati poena. Cum vero id non nisi ratione rei publicae suadente ac postulante fieri conveniat, nescio an prudenter satis a IVSTINIANO vel potius TRIBONIANO integra lex Cornelia de sicar. adoptata fuerit. Poena enim legis Corneliae deportatio in insulam fuit omniumque bonorum ademptio, exceptis humilioribus, qui capite puniri solebant. l. 3. §. 5. & l. 16. ff. ad leg. Cornel. de sicar. & venef. PAVL. 5. sent. 23. Vnde putarem, illo tempore meliori ratione poenam ipsius delicti consummati ad conatum potuisse produci, quam TRIBONIANI aequo, quo homicidae iam indistincte, exingente lege divina Exod 21, 12. Levit. 24, 17 poena capitis puniebantur. Quare VINNIUS cit. loc. hodie generali consuetudine & more iudiciorum nostrorum. alteri parti legis Corneliae, quae eadem poena conatum, qua delictum consummatum, coercet, esse derogatum, nec idcirco conatum seu delictum non consummatum poena legis ordinaria amplius plecti verissime scripsit. Quod argumentum *Meditationibus ad Institutiones Iustinianae* prolo suo tempore premendis excutere animus est.

§. XIX.

An consi-
liatores?

Vtrum, qui consilia mala ac turpia dederunt, poena aliqua teneantur, nunc indagabimus. Et videntur non teneri, quia consiliatores non deliquerint, sed patratores facinoris prava illorum secuti consilia. Accedit, quod ea consilii cuiusvis sit natura, ut nemini congruenter illi agendi necessitatem imponat. Verum enim vero cum consilium recte describatur excogitata faciendi aut non faciendi ratio, quid quaeso magis quam illud homines sceleribus paratos agere in facinus poterit? qui ceteroquin rarius timore, est enim genus mortalium pertemerarium & incredibili armatum audacia, quam ipsa nefarii operis perficiendi difficultate, quando nempe rationem & modum sceleris perpetrandi nesciunt, a pecuniis capiendis civibusque quovis alio modo laedendis deterrentur. Unde compertum est, non secundae sortis ingenia in sceleratorum coetus cooptari, praedonumque inprimis duces homines plerumque esse perspicacissimos, scientiisque subinde & rerum peritia excellere. Ex omnibus hominibus, si sint digni, qui nominentur, nefariorum coetuum strategi, tres scelerum quorumcunque architectos & principes, dictos Mosel, Lips Tullian, Cartouche, homines vel Argo sagaciores, quorum hic in Gallia, illi in Germania innumerabili latronum sodalitiis iuris sacramento eis nexorum globo stipati vixerunt rapti. Fuerunt, qui non de maleficiis modo singulis, quae commiserint, sed de ratione etiam illa conficiendi prorsus singulari, de instrumentis & machinis, quibus vincula foresque & claustra effregerint, plane inusitatis, de artibus & fallaciis, quibus hunc vel illum induxerint, admodum miris, totos orbis dedere libellos. Qua vero opera velim superfedere maluissent. Satius enim est, istas artes in profundo abstrudi penitus atque in classe deperditarum reponi, quam in vulgus spargi.

scri-

scriptisque alios doceri. Maiore digni videntur reprehensione Galli, quod Parisiis Cartuchii sui, hominis diobolaris, memoriam ludo celebrauerunt scenico, eiusque technas nefandas & scurrilia artificia publico spectaculo repraesentarunt: qua de re prostat la Comedie de Cartouche. Equidem est Comoedia, vt CICERO definit, *imitatio vitae, speculum consuetudinis, imago veritatis, in qua effectos nostros mores in alienis personis, expressamque imaginem nostrae vitae quotidianae videmus*. Et HORATIVVS de licentia Comoedorum 1. Sat. 4.

Si quis dignus describi, quod malus aut fur,

Quod moechus foret, aut sicarius aut alioqui

Famosus, multa cum libertate notabant.

Non improbo illa, modo pudori honesto suum sit pretium, modo scelera omni immanitate teterrima non nudata suisque euoluta integumentis ita producantur in scenam modique & viae illa perpetrandi exponantur, vt spectatoribus, quorum maior pars ad vitia quam ad virtutem procliuiiores, ad paria grassandi sint incitamento. Possunt enim haec omnia, si penitius rem consideremus, aequae ad delinquendum inuitare ac consilium, quod excogitatum faciendi aut non faciendi rationem definiui. Caeterum ex ipsa illa definitione satis elucet, speciale praesertim consilium hic notari. Dico *praesertim*. Nam nec generale omni eximi noxae potest.

§. XX.

Si consiliator, si suasor ac probator facti tenetur, quanto magis a mandante delinqui & imperio vel iussu ad factum impellente poena exigetur, quoniam aequae a mandante ac patratore actus processit. Vnde vterque in solidum ad poenam obstringuntur. Mandans enim & mandatarius delicti obligantur laeso ex delicto, l. 11. §. 3. ff. de iniur. Quid quod plus delinquere videtur mandans, quam mandatarius, nempe

An mandans delinquit?

pe in laesum & mandatarium, quem corrumpit. Neque tamen idcirco facimus cum GROTIUS de I. B. & P. Lib. 2. cap. 17. §. 11. PVFENDORFIO & compluribus aliis, qui primo loco mandantem, hoc deficiente facinoris patratorem, quia, qui patrat, instrumentalis tantum sit causa, teneri arbitrantur. Putem omnino hunc non seruandum praecise esse ordinem, verum illum, qui manum admouit, pari loco cum mandante haberi, adeoque a patratore primum quoque poenam recte sumi. Quanquam summi illi viri de reparatione damni locuti esse videntur, quae cum exactione poenae miscenda non est. Nam quando quis damnum dederit alterius iussu, liberatur vterque, siue inferens damnum siue mandans illud faciat: cum idem damnum bis reparari nefas sit. At quantum ad poenam, haec ab vtroque exigenda, & mandante & perficiente delictum. l. 11. §. 2. ff. ad L. Aquil. Neque lex. 1. §. 4. ff. de eo per quem fact. er. quo min. in iud. se sist. aduersatur. Vt haecenus inanis videatur quaestio: sitne primo loco mandans, & hoc deficiente exsequens delictum adficiendus poena. Illud hic euoluendum, quoniam in praxi momentum trahit: vtrum mandans delinqui, quando mandatarius fines mandati migravit, ratione excessus teneatur? Certe in factis licitis seu contractibus mandans vltra quam mandauit nihil praestat, §. 8. Instit. de mandato, & l. 5. ff. mandati. Pariter in delictis, si mandatarius vltra mandatum progressus est, mandantem ratione excessus haud obstringi existimant permulti. Vnde vulnerari mandantem tantum de vulnere, non de caede teneri concludunt. Verum alii recte abeunt in diuersum, ipso exemplo vulnerationis mandatae, quam mors secuta est, adducti motique. Consulem ciuitatis cuiusdam Imperialis in finibus Thuringiae sitae filium suum fluxu animi remissiorisque vitae iuuenem curae amici, militis Fabiani, qui ordines duxerat

rat

est in Brabantia & Polonia, commendare meminimus. Sed filius Consulis vero amasiunculae iussu, a cuius amoribus dis- solutis Fabianus flectere illum studebat (liceat amicum istum hoc nomine, quod promeritus sane fuerat, nunc compellare) socio, frugis iudem nullius iuvene eodemque oppido oriundo stipatus noctu Fabianum invadit ense vagina stricto. Fabianus autem primo mox congressu arma homini furibundo extor- quet, eaque humiliacientia misero ac impotenti supplicibusque verbis oranti reddit, addita sincera admonitione, vt domum ibeat somnoque capto exhalet crapulam. Tum Fabianus ipse primus & tranquillus; multa insuper salute grassatoribus di- cta, discedit. At hi vero domum se recipientem clandestine prosequuntur plateamque angustam ingressum filius Consulis, postquam nefarius sodalis subito exclamauorat: *nunc pise gla- dia! nun houe tu!* a tergo ac de improviso percussit ictu letali. Exanimatus fere Fabianus suffragante residuo naturae vigore sedes chirurgi adsequitur petitque sanari vulnus. Eo vero im- medicabile illud deprehendente lectum feralem sterni iubet Fabianus rogatque interpretem Verbi Diuini Suosque accer- siri. Quibus cum vale dixisset, continuas inter preces DEo reddidit animam. Interim occisores, nam vterque caedem commiserant, licet alter tantum mandasset, vel saltem speci- alissimum dedisset consilium, fuga salutem quaesiuere. Vter- que etiam breui redierunt, & praelicenter in vrbe versati sunt, immo is, qui homicidium id maxime dolosum manu confe- cerat, filius puta Consulis, cauponariam illic exercuit, ipseque Senatus, quod mirandum, tabernam vinariam, quae in eius patrimonio est, den *Raths-Beinfeller*, illi locauit, summa cum offensione ac doloris morsu cognatorum Fabiani insignique cuiuslibet probi ciuis scandalo. Neque quicquam ministri ec- clesiae e suggestu vltionem sanguinis humani crebo sermone

vrgentes proficere potuerunt. Quis non aeque hic mandan-
 tem istu peti Fabianum, ac mandatarium committentem ead-
 dem ultimo supplicio plebendos crederet? Atis: in crimini-
 bus ad poenam ordinariam infligentem dolus requiritur ve-
 rus & apertus. Iam ex verbis mandantis: nun forte tu! non
 patescit, cum habuisse animum occidendi. Repono cum
 CARPZOVIO: *ut poena gladii in crimine homicidii obtineat,
 necessario animum occidendi non requiri, sed sufficere, causam
 mortis dolose praebere, quod equidem facit is, qui mandat ali-
 quem gladio vel ense vulnerari, praesertim cum vulnera infligi
 nequeant ad mensuram, & locus saepe letale vulnus faciat, ac
 declinatione aut inspectione corporis facile contingat, ut ictus ac-
 cidat gravior. Praeterea, si haec ratio, videlicet mandantem non
 habuisse animum occidendi, alicuius esset ponderis, sequeretur
 exinde, ne quidem mandatarium hoc casu de occisione teneri:
 quia in delictis mandantis & mandatarii eadem est ratio, & unum
 ac idem utriusque delictum. Atqui mandatarium, licet is vul-
 nerandi tantum animo verberans aliquem occidat, ordinaria
 homicidii poena plebendum esse, quix negabitur, quia sufficit ad ef-
 se animum malitiosum ad id, in quo proxime mors sequitur.*
 Haec ACRPZOVII verba quae extant in Pr. rer. crim. Qu.
 4. n. 22. 23. iudices illos ad frugem corrigere ac docere po-
 tuissent, rectam instare viam. Accepi quoque, ut ad causam,
 velint nolint, cum cura inquirendam adigantur, caueantque
 posthac, ne facinorosos in sinu alant, cognatos Fabiani vl-
 tima suo tempore & loco ausuros. Hic ego Carpzovii ratio-
 nibus aliam addo: Utique per se ex eo, quod quis telo vel
 alio instrumento letifero ab quem feriri mandaverit, satis cla-
 re cognosci occidendi animum, quoniam is nescire non pot-
 est, quamvis vulnerationem ictumque, qui ferali fit instru-
 mento, mortem facile adferre, mandatariumque, ut egre-
 gie

gie Carpzovius subiungit, hoc casu mandati fines custodire vix posse, cum non dentur ad mensuram vulnera: unde mandantis verus & apertus dolus in oculos incurrit. Ex quo clarescit GEORGIVM BEYERVM cum Theodorico & Franzio, quos laudat consentientes, aberrare quoque a vero, quod mandantem vulnerari & serio caedem prohibentem non de caede sed de vulnere tantum teneri scribat *Positivis. ad instig. tit. de mandato posit. 18.* Nam cum in vulnerationibus facillime mandati sit excessus, frustranea & inanis illo casu erit adiecta caedis prohibitio. Quod clare confirmatur in cap. ult. de homicid. in 6. Itaque Carpzovio aliisque non temere subscribimus, cum adstruunt: esse prospiciendam fuerit ne mandatum fieri aliquid, ex quo regulariter caedes sequi solet, an vero quid mandatum, ex quo mors regulariter non sequitur, ut si quis baculo aliquem verberare, fustem cui impingere vel alapam infligere mandaverit. Hoc casu, si mandatarius fines mandati excesserit, & ense forte occiderit, ratione excessus non tenetur mandans. At illo vero casu excessus mandatarii recte mandanti quoque adtribuitur. Vid. CARPVOV. d. l. De reliquo, utut mandantem seque ac mandatarium delinquere & propterea vtrumque aequali poena dignum esse ante dixerim, nemo sibi persuadeat, hoc in omnibus semper delictis aequae obtinere. Dantur enim crimina, ubi non mandans tantum vel iubens, sed permittens etiam maiorem, quam qui mandanti obtemperavit, vel permissum fecit, poenam recte sustinent. Sic in parentes & maritos lenones, siue iubeant siue permittant scelestam libidinem lucri causa, ultimum constituitur supplicium. Vid. Constit. Crim. Caroli V, art. 122. KRESSIVS ad h. art. CARPVOV. Pr. rer. crim. P. II. quaest. 71. Neque in maritos lenones inhumanius acerbiusque consuli crediderim, si mos, qui

qui exsoleuit, ducendi maritos lenones super asinum, versa ad asini caudam facie, asinumque vxore trahente, & praecone ante clamante: *qui sic faciet, sic capiet!* in vsum reuocaretur. Refert illam consuetudinem ex Toller. pract. crim. CARPZOV. cit. loc. Quo ipsotamen poenam capitalem subverti aut antiquari noluerim. Contra ceterorum lenonum tolluuiem turpissimam leges criminales satis cauent. Vid. Confit. Crim. Carol. V. art. 123. & Nouell. XIV. Nos antihaduertimus, ea quae dicta Nonella Iustinianus in nefariam lenonum turbam in Ciuitate Constantinopolitana *felicissimas*, vt depraecliaet, praeualefcentem perorauit, hodie non ad Amstelodamum solum, Lutetias, Londinum, Romam, Venetias & ceteras frequentes hominibusque adfluentes vrbes pertinere, verum in Germania etiam ad infelicissimum quoduis oppidulum merito accommodari.

§. XXI.

Supra §. 14. aliquid de moderamine, quod vocant, inculpatae tutelae, inspersi. Restat autem vt quaeratur: an in ipsa caede, quae seruato illo accidit, peccatum lateat, vt propterea, satisfactio aliqua vel ecclesiae, vel reipublicae vel iis, qui occiso propinqua cognatione coniuncti sunt, debeatur? Quod absoluto ore negamus, dubitationemque & scrupulos, qui hic iniecti sunt hominibus, euellere conabimur. Certe non est, cur dicatur moderamen *inculpatae* tutelae, si is, qui illud custodit ac seruauit, culpae arguendus poenaeque subiiciendus. At, inquit LANCELLOTTVS Inst. Iur. Canonici lib. 1. tit. 25. §. 10., *bonarum mentium est, ibi etiam culpas agnoscere, ubi culpa non est.* Ego vero hoc mentium stupidarum & quorumuis bambalionum idiotarumque esse arbitror. Deinde ipse Lancelottus sibi egregie aduersatur, dum loc. cit. §. 8. clericos, qui necessitate maxima arctati, effugere nullo pacto valentes, homici-

At, qui moderamine inculpatae tutelae seruato caedem commisit, delicti & poenae reus sit?

misericordiam admiserint, nullam ex hoc incutere irregularitern
 recte defendit. In quo equidem intercedit NICOLAI I. Papae
 ad OSBALDVM Chorepiscopum Quadrantinum rescripto
 dist. 50. can. 6. *De his clericis, pro quibus consulisti, scilicet qui
 se defendendo paganum occiderunt: si postea per poenitentiam e-
 mendati possint ad gradum pristinum redire, aut ad altiorem con-
 spondere? scito, nos nullam occasionem dare, nec ullam tribue-
 re eis licentiam, quemlibet hominem quolibet modo occidendi. Ver-
 tumamen si contigerit, ut clericus sacerdotalis ordinis saltem pa-
 ganum occiderit, multam sibi consulit, si ab officio sacerdotali re-
 cesserit: satiusque est illi in hac visa domino sub inferiori habitu
 irreprehensibiliter famulari, quam alta indebite appetendo dama-
 nibiliter in profundum inferni demergi.* Quare non abhorret
 vero, sanctionem Gallorum aliorumque populorum, qua il-
 li, qui seruato moderamine inculpatae tutelae alios interfe-
 cerunt, exulare patria vel multam soluere iubentur, ex Iu-
 ris Canonici confluisse purgamentis. Et Pontifex vero san-
 guinis effusionem solam respexit, eoque innuit, crimen fe-
 ct omnium atrocissimum illam habendam. Quod patet ex
 cap. 17. X. de tempor. ordinat. ubi sic respondit: *Quaestitum
 est de sacerdotibus, vel aliis clericis, qui per reatum adulterii,
 periuuii, homicidii vel falsi testimonii bonum conscientiae re-
 hae perdididerunt? Respondemus, quod si proposita crimina, or-
 dine iudiciario comprobata, vel alias notoria non fuerint; non
 debent hi, praeter reos homicidii, post poenitentiam in iam su-
 scepis vel suscipiendis ordinibus impediri.* Sed quod homici-
 dii reos hic exceperit, eius rei rationem ab exemplo Dauidis,
 qui templum Hierosolymitanum, quod vir esset sanguinis,
 aedificare non potuerit, fuisse peritam, SAMVEL MARESIVS,
 Theologus Groningensis, in scholiis & animaduers. ad M.
 Antonii Cocchi Institution. Iur. Canonic. p. 37. aliique existi-
 mant.

mant. Neque hi decipiuntur. Nam sic in can. si quis omnia
Caus. 1. qu. 7. *Omnia episcopus vel presbyter, aut diaconus com-
missus, quod pro mulieribus ordinationem dederit vel acceperit,
in sacerdotio cadat. Sed dicunt fortasse quidam, quia poeniten-
tiam agimus pro peccato, & DEVS indulget illud. Ita & ego
dico, quia omnem poenitentiam recipit DEVS, & indulget per poe-
nitentiam peccata, quae iam facta sunt. Navi enim quod
David fornicatorem & homicidam per poenitentiam receperit
DEVS, & quod dixerit de eo: Inveni virum secundum car meum,
qui faciet omnes voluntates meas. Noni rursus eundem audientem
a DEO: Non aedificabis mihi domum, quia vir sanguinum es.
Et quid multa? omnem & vel iustissimam sanguinis fusionem
abhorrero Pontifices opiniosissimos mortalium satis clucescit
ex eo, quod, licet osteroque tantum non omnem ad forum
ecclesiasticum alligauerint iurisdictionem, cognoscendarum
tamen causarum criminalium atrociorum molestiis illud
laxauerunt, hasque iudici permiserunt seculari, per cap. 9.
X. ne Cler. vel Mon. secular. negot. se immisceant. Dico mo-
lestiis cognoscendarum causarum criminalium laxasse fora
ecclesiastica Pontifices. Nam & in hoc malae artes, quibus
pollet apostolica, quam vocant, sedes, praeclare cernuntur;
cum illa ratione processus criminalis, qui plerumque sumti-
bus ac dispendio iudiciorum instituitur & conficitur, depulsus
a foro ecclesiastico totus fuerit. Interim dici non potest,
quanta ex hoc iudiciorum perturbatio, quanta collisio & con-
fusio iurisdictionum vsquequaque surrexerit. Clericis enim,
qui hominum admiratione a multis aeuis in caelo sunt, caus-
arum criminalium cognitionem, ne sanguine humano, vt
aiebant, manus polluerent, defugientibus; peruaserat etiam
ceterorum hominum animos stulta opinio, illiberale, inde-
cens & impurum esse quoduis capitale iudicium. Cui rei fi-
des*

des eo fit, quod ante promulgationem Constitutionis Carolinae Criminalis viri nobilitate generis clari turpe & conditione sua indignum ducebant, criminale iudicium agere. Quod ipsum permouit CAROLVM V. Imperatorem, vt illos adesse crebrius iudiciis criminalibus iusserit in *Constitut. Criminal.*

art. 1. Und diereil sich dann eine zeithero an etlichen Orthen etliche von Adel und andere, denen solche Gericht eigener Persohn, Amts halber und sonst zu besitzten gebühret, sich bey solchen Gerichten zu sitzen geweigert, und ihres Standes halber gescheuet, dadurch denn das Ubel wehremahls ungestrafft blieben ist: So mögen dieselbigen, diereil ihnen doch solche Gerichts-Besitzung an ihrer Achtbarkeit oder Stand ganglichen Nachtheil gebühren soll noch kan, sondern mehr zur Förderung der Gerechtigkeit, Straf der Boshaftigen und denselben vom Adel und Ämtern zu Ehren reichend und dienend ist, solch päinlich Gericht, so oft und viel nach Gestalt der Sachen für gut und nothdürfftig angesehen würde, als Richter und Urtheiler selbst besitzten und darinnen handeln und vornehmen; was sich nach dieser Ordnung eignet und gebühret. Mitto cetera, quae superstitionis seculis in religionem tracta. Nunc meliore loco res sunt nostrae, nunc quicquid imbecilli & fucati subolet nobis & sentimus, nunc nemini tanta auctoritas, vt quaslibet eius opiniones, bona quidem mente conceptas, at crassas & insulsas, animo imbibamus. Itaque illos, qui seruato moderamine inculpatae tutelae caedem commiserunt, nec delicti nec poene reos pronunciare confidimus sulti Imperatoris GORDIANI auctoritate. Ita enim in l. 2. Cod. ad Leg. Cornel. de sicar. *Is qui aggressorem vel quemcumque alium in dubio vitae discrimine constitutus occiderit, nullam ob id factum calumniam metuere debet.* Et in l. 3. cod. *Si quis percussorem ad se venientem gladio repulerit, non ut homicida tenetur: quia defensor propriae salutis in nullo peccasse videtur.* Congruenter disponit *Peinl. Hals-Ver. Ordnung CAROLI V. art. 139. 140.* Illud dignum notatu, si vsquam, certe hic facti, quaestionem: vtum nempe occisor intra cancellos

los moderaminis se continuerit, maximum iudici facessere
 negotium. Vnde Imperator Carolus V. in Constit. Crim. art. 142.
 in fin. rem totam ad Iurisconsultos deferendam admonet:
 Alles nach sonderlicher Rathgebung der Rechtsverständigen, dann die-
 se Fall gar subtile Unterscheid haben, darnach hierinn anderst und an-
 derst, schwerlicher oder linder geurtheilet werden soll, welche Unterscheid
 dem gemeinen Mann verständlich nicht zu erklären sind. Quare co-
 rum, quae in Constit. Crimina. art. 144. von berühmter Nothwehr
 gegen ein Weibsbild leguntur, vltum rariorem iurisconsultus ho-
 die animaduertit, cum ista ad morem veterum feminarum
 Germaniae, quae medio, vt aiunt, aevo ius duelli cum ma-
 ribus commune habuerunt, sint referenda. Nisi velimus etiam
 reales quasuis iniurias nomine duellorum, vt fere ex nonnul-
 lis Edictis contra duella promulgatis patescit, comprehendere.
 Quanquam inficiandum non est, hoc parum apte fieri. Vt
 enim virtutum, sic vitiorum ac delictorum diuersi sunt gra-
 dus ac nomina. Quamobrem ex Facultate Iuridica Kiliensi
 anno 1726. mense Nouembri paullo aliter, atque pronuncia-
 tum iri fortassis visum fuerat, respondimus: In Inquisitionis-
 Sachen Unseres Hof-Fiscalis Erhard Friederich Müllers wieder den
 Schuß-Juden Jost Liepmann und des Banquier Jaques Coruillier Ehe-
 weib Magdalene de Trou in puncto iniuriarum verbalium und
 realium, erkennen von Gottes Gnaden, Wir Friederich Wilhelm, König
 in Preussen, Marckgraf zu Brandenburg, des Heil. Römischen Reichs
 Erb-Cammerer und Chur-Fürst &c. &c. allem an- und vorbringen nach,
 auf eingeholten Rath auswärtiger Rechtsgelehrten, für Recht: daß der
 Schuß-Jude Jost Liepmann um funffzig Reichsthaler, und des Ban-
 quier Coruillier Ehefrau Magdalene de Trou um dreyßig Reichs-
 thaler wegen der in loco Commissionis gegen einander gebrauchten
 verbal- und real-iniurien in Fiscalische Straffe zu nehmen, auch bey-
 de Inquisiten die bey diesem Inquisitionis-Process aufgelauffene Kosten
 auf vorhergehende liquidation und Richterliche Ermäßigung zu erstat-
 ten schuldig. W. R. W. Rationes decidendi: Sind Inquisiten am
 dritten Augusti 1725. vor dem Königl. Preussischen Herrn Geheim-
 men

men Rath Duhrum einen in Sachen des Banquier Jaques Coruissier wieder den Schuß-Juden Jost Liepmann von Commissions wegen angelegten inrotulations-termin abzurathen erschienen, und wegen einer Rechnung, so sich unter den Acten nicht gleich finden wollen, anfänglich in ein Gezäncke und Ausstossung wörtlicher iniurien gerathen, nachgehends aber auch zu real-iniurien gekommen, indem des bemeldeten Coruissier Eheweib Magdalene de Trou nicht nur dem Juden Jost Liepmann den Barth auszureissen gedrohet, sondern auch mit ihrem Weher demselben in das Gesicht gefahren, dieser hingegen jene mit einem Spanischen Rohr auf die Hand geschlagen, worauf wieder selbige Fiscalis erregt, und mit der special-inquisition verfahren worden. Ob nun wohl der Inquisit Jost Liepmann in seiner übergebenen Defensions-Schrift eine dem Königlichen Duell-Edict gemässe Strafe wie der des Coruissier Eheweib zu erkennen gebethen, und nach Maßgebung des 21. Sphi angezogenen Duell-Edicts auch die Weiber in die darin nun verordnete Strafen verfallen können, wie denn gleichergestalt schon vor alters und in der miltenern Zeit die Duella und Zwenkämpffe so wohl unter Weibern als Männern in Teutschland üblich gewesen,

Vid. GERHARDI Dissertat. de iudicio duellico, oder vom Kampff- und Rolben-Gerichte, hab. Ienae 1711.

in Betrachtung daß teutsche Frauenzimmer in den alten Zeiten weit härter und herrschaffter, als es in neueren Zeiten ist, beschrieben wird,

TACITVS de moribus German. Cap. 7. 8. & 18.

weshalb auch gestaltten Sachen nach eine Mannspersohn wieder ein Weib, mit welchem der Mann in einen Kampff verwickelt gewesen, die Nothwehr oder das moderamen inculpatae tutelae cum effectu vorzuschützen berechtiget ist:

BEYER. ad Ord. Crim. art. 138 -- 145. posit. 11.

Dieweil aber dennoch in dergleichen Fällen jederzeit die Gelegenheit des Mannes und Weibes auch ihrer beyder gehabte Wehr und That anzusehen,

Peinl. Halsger. Ordn. art. 144.

und denn der bey den Actis in natura übersendete Fescher, womit des Coruissier Eheweib dem Juden in den Barth geschlagen, vor sein Gewehr zu halten, so bey einem Zwenkämpff und duell gewöhnlich, oder

wodurch der Gegentheil in sonderliche Gefahr gerathen kan, hiernächst die acta besagen, daß der Jude Jost Liepmann nicht nur durch allershand höhnische Mienen und ehrenrührige iniurien des Coruissier Eheweib zuerst angegriffen, und zum Zorn gereizet, sondern auch dieselbe nachgehends mit seinem Spanischen Rohr auf die Hand geschlagen; mithin theils autor rixae gewesen, theils sich selbst getoehen, und noch darüber in solcher Selbst-Rache gröblich überschritten, massen der des Coruissier Weibe verfehete schwehre Stockschlag der vermittelst des Fechers an dem Juden verübren Thätlichkeit nicht zuvergleichen; gleichwohl beyde Theile wegen solcher in loco commissionis begangenen höchst ungeziemenden excessuum eine nachdrückliche Fiscalische Strafe wohl verdienet; So ist nach Inhalt des Urtheils billig erkannt worden.

N. N. W. Caeterum, quae adstruximus de propriae salutis vitaeque defensione laedenti necem adferente, eo quoque pertinent, cum quis in conflictu ac tutelae spatio tertium innocentem istu aut iactu fortassis aberrante aliaue ratione percussit vel fugae celerandae intentior infantem, senem, infirmum & quemcunque alium e medio tollere sui conseruandi causa coactus est. Vid. Const. Crim. Caroli V. art. 145. Neque nobis haerendum, quin & istum, qui vxorem, parentes, liberos; fratrem, sororem a vi alterius periculoque prohibuit cum occisione aggredientis, eamque, quae pudicitiam cum furibundi extinctione testam sartamque praestitit, modo intra tutelae cancellos se continuerint, noxae & peccato omni eximamus.

An bonorum quoque defensio tam laxa? Certe Iure Canonico expedita res est, furem impune occidi, vbi sine occisione comprehendi nequit. Nam nec is, qui furem interfecit, vbi absque occisione comprehendi poterat, ordinariam homicidii poenam illo iure incidit, sed *per quadraginta dies non intret ecclesiam & lanca veste indutus ab escis & potibus, qui interditi sunt, & a thoro, gladio & equitatu absteineat; in tertia autem & quinta feria & sabbato aliquo genere leguminum*

vel

*vel aleribus, pomis & parvis pisciculis cum mediocri cerenisia, (dünne Bier oder Rosent) utatur temperate, quia fur & latro ad imaginem Dei creati sunt. cap. 2. X. de homicid. volunt. vel casual. Ratio, qua vix potest excogitari ineptior: praesertim cum mox in sequentibus eiusdem capituli 2. creati illi ad imaginem Dei membra Diaboli audiant. Deinde Pontificem, cum a thoro abstinere iubet occisorem furis & latronis, qui absque occisione poterat comprehendi, iniquiorem dixeris in vxqrem caedentis, quae caedem non commisit. In eo tamen capitulum 2. rationi non est aduersum, quod aduertendum praecipit, potuerintne fur & latro absque occisione comprehendi, nec ne? Quae causa esse videtur, cur sequens capitulum 3. X. de homicid. voluntar. vel. casual. sanciat: *impune occidi nocturnum furem quoquo modo: diurnum autem, si se telo defenderit: quoniam hic plus sit quam fur.* Addiderim illam rationem, quae habetur in *capitul. praeced. secundo*: quia nocturni furis fere nunquam non difficilis est comprehensio, & sic difficilis quoque rerum ablatarum recuperatio. Noctu enim iudicia clausa sunt, magistratus & apparitores captauerunt quietem, ipsumque moderamen inculpatae tutelae quodantenus cessare videtur. Contra furem interdium deprehensum occidere non licet, quoniam tum iudicis copia est. Praeterea obseruamus, capitulo 3. X. de homicid. non distingui inter furem nocturnum cum armis venientem, & sine armis nostra inuadentem: tametsi ista distinctio ad diurnum pertineat, quod verba arguunt: *si se telo defenderit.* Conspirare utique Romanorum iura, praesertim leges XII. Tabularum, commonstrauit acutissimus, dum viueret, Ictus Batauus GERARDVS NOODT in libro ad leg. Aquil. Cap. V. Quod etiam capitulum 3. confirmat, vbi per *leges antiquas seculares* intelligi XII. Tabularum, harumque ipsa verba AVGVSTINVM*

super Exodo, atque ex eo GREGORIVM in Decretales transcrip-
pisse coniicimus prorsusque arbitramur. Congruit quoque
in eo cum Iure Canonico & Romano Lex Hebraea. Nam ne-
que hanc inter furem nocturnum cum armis & sine armis ve-
nientem distinguere defendunt CLERICVS Commensar. in
Exod. cap. XXII. v. 2. ad verb. *in perfossione*. GROTIUS de I. B.
& P. lib. II. cap. 1. §. 12. Conuenienter etiam cautum videtur
in Caroli V. peincl. Hals-Ver. Ordn. art. 150. verb. Item, so jemand
einen bey nächtelicher Weil gefährlicher Weis in seinem Haus findet und
erschlägt x.

§. XXII.

Idem articulus 150. Constitutionis Criminalis Carolinae
apparitores & officiales caedem in officio committentes poe-
nae esse expertes constituit. Dum vero *in officio* caedem com-
mittentes a poena dicimus liberos, innuimus, vbi illud ex-
cesserunt, eos pro circumstantiarum ratione vel ordinaria,
quamuis raro hoc contingat, vel extraordinaria recte adfici
poena, vel ad sumtus saltem inquisitionis rependendos ad-
stringi. Cum obseruationes theoretico-practicas producamus
in lucem, ab instituto alienum non fuerit, si rei illustrandae
caussa Responsum Facultatis Kiliensis mense Iunio 1728. exa-
ratum, ex quo simul Constitutionem a Regia Celsitudine CA-
ROLO FRIDERICO Domino nostro clementissimo von Be-
strafung der Wild-Diebe perdiscere licet, hic adscribamus: In pein-
lichen Sachen Fiscalis ex officio constituirten peinlichen Anklägers,
an einem, wieder Claus Beeck in puncto homicidii peinlich Ange-
klagten am andern Theil, wird auf eingehohlnen Rath auswärtiger
Rechtsgelehrten hiermit vor Recht erkannt: Das gestaltten Sachen
nach wieder den Inquisiten Claus Beecken weiter nichts vorzunehmen;
es ist aber gleichwohl derselbe die auf diese Inquisition aufgewandte
Kosten zu erstatten schuldig. W. R. W. Rationes decidendi: hat
Claus Beeck in Abwesenheit seines Bruders Johann Beecks, Ihre Kö-
nigl. Hoheit unsers Durchlauchtigsten Fürsten und Herrn, bestaltten Hege-
Reu

*Caedes a
ministris
publicis &
apparitori-
bus in offi-
cio com-
missa deli-
ctis accen-
sori non de-
bet, si intra
officii limi-
tes se con-
tinuerint.*

Reiters in Norder-Dithmarschen, welcher nach Mecklenburg verreis
 set gewesen und jenem unterdessen sein Amt zu versehen aufgetragen;
 auf erhaltenen Befehl des Herrn Ober-Jägermeisters am 14ten May
 1728. die Wildbahn beritten, und als er bereits nach Sonnen-Unter-
 gang ohngefähr zwischen 9. und 10. Uhr in der Hollingstäder Feld-
 Marck einen Schuß gehöret, nicht weit von dem Holke einen in dem
 Dorffe Hollingstädt wohnhafften Mann, namens Matr. Hansen, mit
 einer Flinte angetroffen, dem er zu dreyen verschiedenen mahlen, daß
 er die Flinte niederlegen solte, zugeruffen, und da er sich dessen geweigert,
 die Beine voll Hagel geschossen, worauf der geschossene nach Hol-
 lingstädt gebracht worden, allwo er in derselbigen Nacht und zwar ge-
 gen Morgen zwischen drey und vier Uhr verstorben, der Thäter aber hat
 gegen die wieder ihn vorgenommene special-inquisition und angestel-
 lte peinliche Anklage, nachdem ihm ein sicher Geleit ertheilet worden,
 seine rechtliche defension geführt. Ob nun wohl scheinen mögte, daß
 Inquisit wo nicht ein vorsätzlich und dolosum, doch wenigstens ein
 culpolum homicidium begangen, indem er wohl gedencken können,
 daß der Entleibte, als welcher in einer Schlaf-Mütze gegangen, kein
 fremder Wild-Dieb, zumahl da derselbe zu Fuß, Inquisit hingegen zu
 Pferde, folglich dieser in dem Stande gewesen, den Wild-Dieb, und
 wohin er sich verfügen würde, wahrzunehmen, auch zu verfolgen, mithin
 durch anderer Hülfte fahen und greiffen zu lassen, welches Inquisit um
 so viel eher bewerkstelligen mögen, da auch andere Leute damahls noch
 in dem Felde und nicht weit von dem Orthe, wo die Entleibung gesche-
 hen, gewesen, inmassen Inquisit selbst den Wild-Hirten Elert Wich-
 mann in der Gegend angetroffen und ihn befraget, wo der von ihm ge-
 hörte Schuß geschehen seyn mögte, der ihn auch zurecht gewiesen, fer-
 ner Johann Drossen nahe dabey gestanden und alles was zwischen In-
 quisiten und dem Entleibten vorgegangen mit angesehen und gehöret,
 also daß Inquisit sich dieser und anderer Mithülffe bedienen, und nicht
 so fort Feuer auf den entleibten, wenn auch gleich derselbe die Flinte nie-
 der zu legen sich geweigert, geben sollen, bevorab da Inquisit gehöret,
 daß der Entleibte seine Flinte bereits abgeschossen, und daher, daß die-
 ser auf ihn Feuer geben würde, gar nicht vermuthen können, über dieses
 Inquisiten aus der ins Land publicirten Hochfürstl. Constitution von
 Bestrafung der Wild-Diebe sub dato St. Petersburg den 37ten De-

cembris 1725. bekannt seyn sollen, daß die Wild-Diebe nicht am Leben, sondern zum erstenmahl mit einhundert und funffzig Markk. oder da sie solche nicht zu bezahlen hätten, mit funfzehn Wochen lang Karren-gehen, zum andernmahl mit vierhundert und funffzig Markk. oder funfzehn Monath lang Karren-gehen, und zum drittenmahl ohne sich mit Geld lösen zu können oder Pardon hoffen zu haben, mit Hals-eisen-stein, funfzehnjährigem Karren-gehen und nachgehends der Landes-Verweisung auf Zeitlebens cum infamia vor ihre Verfohnen, jedoch absque infamia ihrer Familien bestrafet werden; in dessen reiffer Erwegung Inquisit des schiessens, wobey eine Entleibung gar leicht zu befürchten, sich gänglich enthalten und auf andere Mittel, so er auch angeführter massen vor sich gesehen, den Wild-Dieb zur Hafft zu bringen, damit eine von denen in angezogener Constitution gesetzten Strafen nach befinden an ihm vollzogen würde, bedacht seyn mögen, quoniam media ad iustitiam perueniendi non debent duriora esse ipso fine,

KRESS. *ad Ord. Crim. Car. V. art. 150. §. 3. pag. 336.*

folglich, da er solches nicht gethan, und vielmehr den vorgefundenen Wild-Dieb dergestalt vermittelst eines Schusses verwundet, daß er kurz darauf den Geist aufgegeben, es ein starckes Ansehen gewinnet, ob sey Inquisit eines homicidii lata culpa perpetrati schuldig, und demnach wenigstens poena extraordinaria wieder denselben zuerkennen gewesen,

CARPZOV. *Pr. Rer. Crim. Part. I. qu. 27. n. 10.*

oder, wenn ja eine absolutoria statt gehabt, Inquisit mit Erstattung der Inquisitionskosten verschonet werden müssen, cum victus non victor in expensas sit condemnandus,

l. 13. §. 2. C. de iudic.

l. 4. C. de fruct. & lit. expens. c. 4. X. de poen.

Dennoch aber und diemeil in der peinl. Halsgerichts-Ordnung Caroli V. mit ausdrücklichen Worten versehen, daß

„so einem jemand von Amtswegen zu sachen gebühret, der unziemlich
 „chen freventlichen und sorglichen Widerstand thut, und dersel-
 „bige wiederfäßig darob entleibet würde,

der

der Thäter in solchem Fall nicht als ein Todtschläger anzusehen und zu bestrafen,

vid. *dict. Ord. Crim. Caroli V. art. 150.*

und denn Inquisit von Amtes wegen und auf Befehl des Hrn. Ober-Jägermeisters wie auch ex substitutione seines Bruders des bestalteten Hege-Reuters die Wildbahn beritten, und Krafft solchen Befehls und Amtes ihm gebühret und obgelegen, die Wild-Diebe aufzufuchen und zu fahen, ferner Inquisit, als er darauf die Wildbahn beritten, einen Wild-Dieb, nemlich den nachher entleibten Marx Hanssen, welcher sonst ein Tagelöhner auch wegen Wilddieberey sehr berüchtigt gewesen,

test. 1. & 2. ad interrog. general. 8. & 9.

und zwar in flagranti delicto angetroffen, gestalt Inquisit nebst andern den Schuß nicht nur gehöret, sondern auch der von dem Wild-Diebe Marx Hanssen geschossene Hase an dem von besagtem Wild-Diebe angegebenen Orte gefunden und nach Hollingstädt gebracht worden;

test. 1. & 2. ad art. prob. 14. eiusque interrogator. special. 4. 5. & 6.

ingleichen der Zeuge Johan Dressen, welchergestalt Marx Hanssen den Hasen mit der Flinten verfolget und dergestalt getroffen, daß er auf des Stelle liegen geblieben, gesehen,

vid. eius depos. ad interrogatoria specialia articulo. 2. & 3.

hiernächst bemeldter Marx Hanssen sich nach obangezogenen Worten der peinlichen Halsgerichts-Ordnung nicht nur als einen unziemlichen freventlichen Wild-Dieb, sondern auch der sorglichen Widerstand thut; ausgeführet, und widersäßig darob entleibet worden, angesehen derselbe, ohngeachtet Inquisit ihm zu dreyen mahlen, daß er stehen und das Gewehr niederlegen sollen, wiedrigensals Inquisit Feuer auf ihn geben würde, zugeruffen, solches seinem eigenen gegen Dressen gethanen Beständniß nach durchaus nicht thun wollen,

vid. Johann Dressens deposit. ad interrogator. special. 11. & 12. articuli probator. 15.

sondern, die Flinten, so er von neuem geladen;

test. 2. ad interr. special. 10. & 15. articuli prob. 15.

unter dem Arm haltend auf Inquisiten zugegangen,

test.

test. 1. ad art. prob. 6. item ad interrog. special. 3. articuli prob. 15.

test. 2. ad art. prob. 5. 6. 7. 13. item ad interrogator. special. 2. & 3. articuli. probator. 15.

woraus denn desselben Wiedersegligkeit und besorglicher Widerstand fattsam erhellet, welchen Inquisit auch wohl cum internecone des Wild-Diebes von sich abzuwenden mögen, parcendum enim iis, qui ad capiendum deprehendendumque delinquentem missi vi iniusta opposita ab illo excepti caede represserunt audacis peruicaciam,

KRESS. *ad Const. Crim. Caroli. V. art. 150. §. 3. pag. 335.*

estque tale homicidium prorsus extra legis poenam, ipsa officii necessitate occiforem excusante,

CLASEN *ad dict. art. 150. & art. 142.*

zumahl in gegenwärtigem casu des Wild-Diebes Marx Hansen resisten-
tia um soviel mehr pro incutiente metum und vor einen sorglichen
Widerstand in Ansehung des Inquisiten zu achten, da desselben Vater als
vormahliger Hege-Reuter im Norder-Dithmarschen, nach Anführung
des Defensoris, bereits das Unglück gehabt, von einem Wild-Diebe, bey
Ubertreichung des Gewehres, hinterlistiger und boshafftiger Weise erschos-
sen zu werden, daher Inquisit ein gleiches besorgen können, folglich und
bemandren Umständen nach, wenn auch schon der Entleibte durch den
Schuß des Inquisiten ein vulnus per se & simpliciter lethale, wie
doch dergleichen ex actis & relatione Medici nicht erscheinet, empfangen,
von der angestellten Inquisition schlechterdings zu entbinden, in-
zwischen aber derselbe durch seine Uberteilung, indem er, wie in den
rationibus dubitandi bemercket worden, mit des im Felde angetroffenen
Wild-Hirten und anderer Beyhülffe des Wild-Diebes Marx Hansen
sich zu bemächtigen im stande gewesen, zu dieser Inquisition Gelegenheit
und Ursache gegeben, und demnach die darauf verwendete Kosten zu tra-
gen verbunden ist, cum, qui caussam inquisitioni praebuerunt, licet
absoluantur, ad refusionem expensarum sint obstrikti:

BRVNEMANN. *de Proc. Inquisit. cap. 9. n. 2.*

So ist nach Inhalt des Urtheils billig erkannt worden. D. N. W.
§. XXIII.

§. XXIII.

Officii illa necessitas, quae publicos ministros, veluti §. 22. declarauimus, a poena homicidii immunes praestat, abunde, nisi aliae rationes in promptu essent, arguit, personis eorum nihil sordidi, nihil flagitiosi, nihil scelesti, nihil criminosi iure posse adspergi. Igiturne, ais, opinio plebis, licitorum carnificum ceterorumque id genus hominum consortium tantopere euitantis, nulla prorsus ratione innititur? annon ii, si infames dicere haud oporteat, saltem *leuis notae macula*, quam vocant, ab honestis ciuibus distinguendi? Primum cum SENECA a iudicio multitudinis ab eo, *bonaque & mala non esse distinguenda auctore populo* reor. Deinde iam alii obseruauerunt, leuis notae maculam, quae species infamiae utique est, natam effictamque esse in cerebro febriculorum quorundam Doctorum, quorum autoritatibus tantum, quantum vulgus tribuit, nequiquam deferimus. Certe si pro infamibus illos reputare, si dedecus & maculam iis imprimere fas sit, qui magistratibus, legum ministris, rursus se ministros praebent; parum abest, quin vniuerso populo Israelitico labem notamque inuramus: quoniam lege sacra cautum, vt lapidibus ciues maleficum obruant Deut. 21. v. 21. Vnde totus Israel Hancem sacrilegum cum liberis lapidibus obruit atque combussit Ios. 7. v. 25. 26. Et quis nescit, summos subinde magistratus Hebraeorum, ipsosque prophetas manu sua sustulisse criminosos e medio? Vid. Exod. 32, Num. 25. v. 5. 8, 1. Samuel. 15. v. 33. Tantum igitur abest, vt per eiusmodi ministeria cruenta infamia vel macula cui infligatur, vt potius, qui infligere audet, indelebili infamia & crucibus aliisque poenis dignus videatur. Cum a compluribus aliis hoc argumentum excussum ac pene exhaustum sit, tantum licebit Rescriptum Serenissimi Domini CHRISTIANI ALBERTI, Ducis Slesuici & Holstiae, die

De licitoribus & carnificibus nulla infamia vel leui macula notandis.

L

Beer

Beerdigung der verstorbenen Stadt-Diener betreffend, quia in rem praesentem facit, huc aduocare: Auf unterthänigstes suppliciren Bürgermeister und Rath der Stadt Schlesswig, die Beerdigung des verstorbenen Stadt-Dieners betreffend. Geben Wir von G. G. Christian Albrecht x. diesen Bescheid: Weil überall herbracht, und an ihm selbstem Rechts, daß die Stadt-Diener, dero Weiber und Kinder, aller Zünften und Aemter fähig seyn, und dero Dienst keine infamiam mit sich führet, also sie, ihre ablebende Weiber und Kinder, alstets von ehrbaren Bürgern zu Grabe getragen worden; Und aber hiegegen verschiedene von Bürgermeister und Rath unser Stadt Schlesswig zu Hintragung des aniso todten Stadt-Dieners ernannte Bürger sich ungehorsam opponiren: Daß Bürgermeister und Rath aller derrer Bürger, welche sich der partition weigern, habende mobilien consigniren, aufs Rath-Haus bringen, sub comminatione confiscationis partitionem auflegen, anden auf die Urheber verspürender Wiederlegung inquiriren, nach Befindung selbige zur gefänglichen Haft zuehen, und Unsere Verordnung darob erwarten sollen. Das ist Unser ernster Befehl, wornach sich supplicirende Bürgermeister und Rath zu achten. Decretum unter Jeho Hochfürstl. Durchlauchtigkeit aufgedruckten Secret. Geben auf Dero Schloß Gottorff, den 10. Noembr. Anno 1675.

(L. S.) CHRISTIAN ALBRECHT.

Si enim extra rationem est, puniri non delinquentes, multo magis ridiculum atque irrationabile habendum, famam eis auferri, qui operas conferunt ad explendum illud, quod in iurisdictione est vltimum, nempe executionem.

§. XXIV.

*De poena
consciorum
criminis
perduellio-
nis. An fe-
lius punien-
dus propter*

Per pauca de conscio criminis perduellionis; de poena filii ob idem crimen a patre commissum; atque de vniuersitate delinquente in medium feremus. Nam singuli isti non sine discrimine ad poenas vel supplicium rapi debent. Equidem criminum omnium, quae publicam securitatem affligere vnquam possunt, facile princeps est illud, quod in ipsius

Ciu-

Civitatibus huiusque Rectorum perniciem intentatur. Praesertim signamus nefandum perduellionis crimen, quod a crimine laesae maiestatis, veluti in specie definiri solet, utique distat. Illud mali ciues vel odio Principis eiusque familiae, vel hostili, quo in rem publicam feruntur, animo, aduersus Regnantem directo machinantur. Hoc iura maiestatis, quae Principes & potestate summa pollentes sibi solis merito vindicant, temere vsurpantur. Sic criminis laesae maiestatis rei habendi monentur adulterantes & corruptentes vel etiam cudentes, quibus potestas cudendi non est: quoniam haec inter maiestatis iura refertur. Quos sceleratos recte ad vltimum supplicium agi viuosque comburi constituit Carolus V. in *der peinl. Hals- u. Ger. Ordn.* art. 111. Vnde meo quidem iudicio cum monetarum adulteratoribus, veluti in *leg. 16. §. 9. ff. de poenis* vocantur, quos *Münzfälscher* Constitutio Criminalis Carolina d. art. 111. reddit, clementius agitur, quando falsariorum, qui vel deportatione & bonorum publicatione coercentur, vel etiam aqua & igni interduntur, *leg. 1. §. 13. & l. vlt. ff. de Lege Cornel. de fals. vel hodie relegantur, fustigantur, aliaque poena arbitraria adficiuntur, vid. peinl. Hals- u. Ger. Ordn. Caroli V. art. 112. 113. 114. nomine & censu comprehenduntur. Quod factum videtur in Iure Romano, vid. *L. 9. ff. de Leg. Corn. de fals. itemque Iutico, vid. Rom- Buch lib. 3. tit. Wat falsch is, cap. 65. Quamuis poena in monetarum adulteratores Iutico Iure statuta crimini laese Maiestatis magis respondeat, quam falsi. Amputatione enim manuum plectuntur: des Hand is des Koninges; Danice: da bór Kongen hans Haand, quod idiomate Saxonico vertitur: da gebühret dem Römige seine Hand. Quid quod & haec poena hodie in eam, quam Constitutio Criminalis Carolina art. 111. definit, conuersa sit, si fides habenda BLVTINGIO in glossa ad *Rom- Buch c. l. commentanti: Nun zur Zeit aber werden die, so falsche Münze***

perduellionis crimen & patre commissum? De poena uniuersitate.

machen, und die, so es wissentlich und gefährlich unter die Leute bringen, und ausgeben, mit Feuer verbrannt. Neque ea poena iusto asperior est. Facile enim in irritum redigeretur atque euanesceret eminent, quod vocatur, pretium, si numos aureos argenteosque adulterinos vnasquisque flaret. In conseruando autem eminente pretio regnantes oportet esse tenacissimos, nisi metuere velint interitum reipublicae praesentissimum. Vnde forte est, quod Angli monetarum adulteratores ipsius criminis perduellionis, *of the High Treason*, des Hochverraths, quod a crimine *of the Petty Treason*, von dem kleinen Verrath, valde discrepat, habeant reos. Interim nemo non videt, crimen laesae maiestatis, quomodo in specie definitum est, atrocitate immane quantum a crimine perduellionis praeponderari. Hoc vel ipsius supplicii, quod de perduellibus hodie sumitur, grauitas satis firmat. Nam vel quadrigis discerpuntur, vel, quod est frequentius, abscisso capite in quatuor partes dissecantur. GEORG. BEYER. ad Inst. tit. de publ. iud. pos. 22. Adeo vt etiam conatum poena capitalis consequatur, quod verba legis §. pr. Cod. de Leg. Iul. Maiest. dicunt: *de nece etiam - - cogitaueris*; hoc est, media perpetrandi criminis animo circumspexerit. Imo qui sciuit, alios cogitare & parare perduellionem, nec reuelauit, supplicium subit. Quod Angli vocant *the Misprision of Treason*, & carcere perpetuo bonorumque publicatione coercet. Porro filiis perduellium ob patrum delicta sat graues irrogantur poenae, d. l. §. 1. Cod. ad Leg. Iul. Maiest. Quaeritur: an vtrumque merito? Certe in officio omnium ciuium est, salutem Principis eiusque familiae vita cuiusuis amicissimi & coniunctissimi, ex quo hic sceleratissimum contra regnantem consilium ceperit, habere cariorem. Neque inficiari licet, in filiis perduellium metui posse hereditari criminis exempla, l. §. 1. Cod. ad leg. Iul. Maiest.

Ve-

Verum enim vero, quantum ad adplicationem attinet, in vtroque casu naturae humanae aliquid indulgeri posse videtur. Nam quis cognatione coniunctorum & amicorum, atrocissima etiam crimina cogitantium & parantium, proditor lubens fuerit? Quis filium pro patre puniendum crediderit? Ais, DEum quoque ad quartum vsque gradum punire homines; Repono: poenas diuinas haud esse humanarum regulam & normam. Regeris: conquerendi causam filios non habere, quod perduellis patris bona fisco addicantur, quoniam illis bonum tantum speratum intercipitur. Negamus *futurum aut speratum* bonum filiis intercipi, quippe quod scelesti patris sublatione eis statim obtingit. Faciant vtique in rem praesentem verba legis 16. ff. de poen. *Crimen vel poena paterna nullam maculam filio infligere potest. Namque vnusquisque ex suo admissio sorti subiicitur: nec alieni criminis successor constituitur.* Quae lex in Ius Canonicum transcripta, can. 6. caus. 1. quaest. 4. vt proinde *canonifata*, velut loquuntur, non inepte dicatur. Postremo, si vllibi, sane in vniuersitate delinquentem puniendam cautiones adhiberi debent maximae. Nam, vbi non omnes deliquerunt, tantum illi puniendi, qui reuera peccarunt. Deinde iustius & consultius fuerit, duces & auctores plecti, si sit multitudo delinquentium ingens. *Vt enim mare sua natura tranquillum, recito verba WISSENBACHII, quae habentur in Exercit. ad ff. Disp. II. lib. 2. tit. quod cuiusque Vniuersitat. nom. vel contra eam ag. vento incumbente tumescit: ita populus sua natura quietus a prauis oratoribus, adimus: saepe etiam e suggestu sacro, tanquam violenta tempestate impellitur.* Plura ea de re adducere non vacat: quae cum permultis aliis notatu dignissimis cognosci poterunt ex Dissertatione, quam de vniuersitate delinquente eiusque poenis in lucem misit Illustris GVNDLINGIVS, Potentissimi Regis

gis Borussiae Consiliarius Intimus & Professor Iuris Ordinarius in Academia Hallensi.

§. XXV.

An participantes commodum ex delictis aliorum, itemque receptatores & occultatores delinquant?

Ambigi non potest, quin participantes commodum ex delictis ab aliis patratris, itemque receptatores & occultatores delinquentium ipsimet delinquant. Sed non vno eodemque modo. Aliquando poena ordinaria locum habet, vt: si consilium speciale cum participatione lucri concurrat: quamquam id non potest mera receptatio dici. Neque paroemia Germanica *der Hehler ist so gut als der Stehler*, siue *Hehler und Stehler gehören an einen Galgen*, de qua HERTIVS Opusculor. Vol. I. tom. III. pag. 567. simpliciter vera est. Plures cautiones ea in re adhibendas KRESSIVS ad Const. Crim. Carolin. art. 177. pag. 424. adnotavit, quas hic repetere non est nostrum. Illud addimus: occultatores receptatores itemque commodum participantes subinde imprudentia & animi simplicitate labi atque delictis huiusmodi implicari; praesertim si rustici sint & plebei homines. Non est enim consilium in vulgo, non ratio, non discrimen, non diligentia, vt praeclare alicubi CICERO. De occultatore, qui potius stulta mentis facilitate & socordia quam nequitia & improbitate peccasse videbatur; Facultas Iurid. Kiliensis anno 1727. mense Decembri respondit, vt sequitur: *Als uns Decano, Doctoribus und Professoribus der Iuristen-Facultät auf der Hochfürstl. Hollsteinischen Vniuersität zu Kiel, beyverwahret wieder zurückgehende protocolla, in Sachen des arrestirten Organisten zu N. namens J. L. nebst dreyen daraus gezogenen Fragen zugesandt, und unsere Rechts-Belehrung darüber zu ertheilen begehret worden; Demnach haben wir bemeldte protocolla bey versammeltem Collegio mit Fleiß verlesen und wohl erwogen, erachten darauf in den Rechten gegründet zu seyn: Ist J. L. Organist zu N. im Jahr 1724. am Allerheiligen-Tage vor der Früh-Predigt in die Kirche daselbst, die Orgel zu stimmen, gegangen, desselben Lehr-Zunge aber auf den Glocken-Thurm gestiegen, zur Kirche zu beyern, und nach-*
dem

dem gedachter J. L. auf der Empor-Kirche oder Briechen jemand gehen gehört, hat selbiger den Lehr-Burschen von dem Klocken-Thurm herunter geruffen und nebst ihm die Kirche durchsuchet, da sie denn H. S. einen Leintoeber zu N. auf der Empor-Kirche unter der Orgel auf dem Gesicht liegend angetroffen, welcher anfänglich vorgegeben, daß er beete, nachgehends aber gegen den Organisten J. L. gestanden, daß er die Bassithurm-Thüren der Orgel, worinnen die Armen-Büchsen verschlossen, eröffnet, gleichwohl bemeldten Organisten so wohl als dessen Lehrburschen gebethen, ihn nicht zu verrathen, welches auch beyde demselben versprochen, also daß der Organist J. L. nicht nur die böse That des S. bisher verschwiegen, sondern auch noch dazu denselben nach der Zeit, da er berührter waffen in der Kirche betroffen worden, zu seinen Unter-Rüster angenommen. Wenn nun der Organist J. L. dadurch sich selbst sehr verdächtig gemacht, und deshalb in Haft gezogen, auch über gewisse interrogatoria bereits vernommen, wie nicht weniger der Lehrbursche H. S. samt seinem Bruder H. D. S. summarisch abgehört worden, als sind folgende Fragen zu rechtlicher Erörterung an uns gelanget:

1. Ob und was wieder den Organisten J. L. vorzunehmen?
2. Ob er auf eyndliche caution, wenn er zu keiner andern rathen kan, seines arrestes zu entlassen? und
3. Ob er nicht die Kosten zu seiner arretirung zur sublevation der Amas-Unterthanen herzugeben schuldig?

Was nun die erste Frage betrifft:

Ob und was wieder den Organisten J. L. vorzunehmen?

Möchte es anfänglich ein starkes Ansehen gewinnen, daß der Organist J. L. weder zur Haft zu bringen, noch etwas wieder denselben vorzunehmen gewesen, angesehen, dafern wegen der ehemahls in der Kirchen geschehenen und in actis nur incidenter angegebenen Diebstähle wieder den entwichenen H. S. und jetzigen arrestaten inquiriret worden oder inquiriret werden soll, das corpus delicti vor allen Dingen fest zu setzen, in generali enim inquisitione laborandum est iudici, vt corpus delicti, i. e. ipsum factum inuestiget, quo non inuestigato, ad specialem inquisitionem progredi nequit,

L. 1. §. 24. & l. 5. §. 2. ff. ad SCrum Sylan.

BRVN-

BRVNNEMANN. *de Proc. Inquis. cap. 7. §. 3.*

und dem das corpus delicti in soweit, daß H. S. die ehemahl geschenehen Kirchen-Diebstähle verübet und der Organist J. L. mit demselben implicirer gewesen, oder darum getrußt, aus den actis nicht erscheinet, sondern vielmehr daraus erhellet, daß J. L. und dessen Lehrbursch den H. S. in keiner bösen That betroffen;

vid. depof. J. L. vom 29. Nou. 1727. ad interrog. 78.

Dieweil aber doch dieses daraus zu befinden, (1) daß H. S. zu einer solchen Zeit und in einer solchen positur und Stellung des Leibes von dem Organisten J. L. und desselben Lehrlingen in der Kirche gefunden worden, daß arrestat J. L. selbst daraus geschlossen, H. S. müste nicht bezens halber, wie dieser anfänglich vorgegeben, in die Kirche kommen seyn,

vid. H. S. depof. summar. vom 8. Nouembr. 1727.

it. J. L. depof. vom 12. Nouembr. a. c. ad interrog. 1. & depof. vom 20. eiusd. ad interrog. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29.

(2) der Organist J. L. in der Meinung, daß H. S. auf verbotenen Wegen gewesen, durch desselben Bitten und Flehen, ihn nicht anzugeben und zu Schanden zu machen, gestärcket worden, inmassen H. S. noch in der Kirche gegen arrestaten zu verschiedenen mahlen seine Bitte, ihn nicht zu Schanden zu machen, wiederholet,

vid. depof. J. L. vom 20. Nou. a. c. ad interrog. 45. it. 48. & 49.

ja (3) dem arrestaten, auf desselben hartes Zureden, bekant, daß er die Basturm-Thür in der Orgel, worinnen die Armen-Büchsen verwahret gewesen, eröffnet, und demselben nachmahlen selbst gewieser, auf was Arth er solches ins Werck gerichtet, indem er die eine Thür, welche oben nicht fest genug anschliesset, mit der Hand weiter abgebogen, und das Schott am andern Flügel der Thür niedergestossen,

vid. depof. L. vom 20. Nou. a. c. ad interrog. 50. 51.

woraus arrestat wenigstens den conatum des H. S. böses zu thun, wönd auch gleich die Armen-Büchsen, wie arrestat ad interrog. 39. vorgegeben, unberiehet gewesen und nichts daraus genommen worden, gnugsam wahrnehmen können, zumahlen (4) H. S. unter oder nach der Frühs-Predige in des Organisten Haus gekommen, und denselben von neuen mit Bergießung vieler Thränen gebethen, ihn nicht zu schanden zu machen, warum er auch den darzu getretenen Lehrburschen angeflehet, und demselben, wenn er ihn nicht verrathen würde, mit seinem Blute

zu dienen zugesaget, hinzu fügend, „der Teufel hätte ihn verführet,“ wenn es seine Mutter und Brüder wüßten, so dreheten sie ihm das Genick um, er wolte es auch nicht mehr thun,

vid. H. H. G. depos. summar. vom 8. Nouembr. 1729. in fin.
 it. J. L. depos. vom 20. Nou. a. c. ad interrog. 57. 59. 60. 61.
 62. 67. 70. 71. 72. 73. 74. 75.

fotchergestalt der Organist L. von des H. G. wo nicht würcklich vollbrachter doch ad conatum proximum bereits gekommener Ubelhat durch dessen eigen Geständniß überzeuget seyn können, aber dem allen ungeachtet (5) solches nicht nur in die drey Jahre verschwiegen und verdußchet, anbenebenst dem Lehrburschen H. H. G. daß er mit ihm schweigen sollen, anbefohlen,

vid. depos. L. vom 20. Nou. 1727. ad interrog. 69.
 it. H. H. G. depos. summar. vom 8. Nou. a. c.

sondern auch so gar (6) eben denjenigen H. G., welcher berührtermaßen in der Kirchen auf verdächtigen Wegen sich finden lassen, und gegert arrestaten so viel gestanden, daß dieser sich nichts gutes zu ihm versehen können, nachgehends zu seinem Unter-Küster angenommen und die Schlüssel zur Kirche ihm anvertrauet,

vid. L. respons. vom 20. Nouembr. a. c. ad interrog. 81.

da doch (7) arrestat in diesem Stück um so viel vorsichtiger handeln sollen, weil er selbst gestanden, daß vorhin nemlich im Jahr 1722. kurz auf einander Einbrüche in die Kirche zu N. geschehen, und einmahl zwey silberne Leuchter, drey Kelche und eine Oblaten-Schachtel gestohlen, das andere mahl der Armen-Brock aus der Kirchen genommen und in Salerns Garten geworffen, das drittemahl an der Lade gearbeitet, jedoch, weil sie mit einer eisernen Plate oder Blech beschlagen, nichts daraus entwandt worden,

vid. eius respons. vom 20. Nou. 1727. ad interrog. 79. & 80.
 also daß arrestat (8) selbst nicht in Abrede ist, daß er sich darunter sehr vergangen,

ibid. respons. ad interrog. 82.

und demnach (9) das corpus delicti, wenn des Organisten J. L. factum als ein crimen receptationis oder wenigstens occultationis facinorosi angesehen wird, wie es denn also anzusehen, indem er den entwichenen sehr verdächtigen H. G. nicht angezeigt, sondern ihn noch dazu

zu seinen Unter-Rüster ertwöhlet und angenommen, in actis klar genug gemacher worden, folglich in so weit wieder denselben mit der special-inquisition gar wohl verfahren werden mögen, welchem nicht entgegen, daß ordentlicher Weise niemand wegen blosser Wissenschaft fremder Verbrechen und wenn er dieselbe nicht angezeigt, mit einiger Strafe anzusehen, anertvogen diese Regel verschiedene Abfälle hat, und zwar insonderheit in *casu delictorum atrocissimorum*, als in *crimine laesae maiestatis, parricidii, assassinii, latrocinii, & quae publice ob sui enormitatem coerceri maximopere interest rei publicae*,

CARPZOV. *Pr. Rev. Crim. Part. III. qu. 134. n. 66.*

nicht minder, wenn jemand krafft seines Amtes fremde begangene Missethaten anzuzeigen, oder zukünfftige zu behindern, verbunden, nam *illas personas, quae vel ratione officii & magistratus delictis suorum aliorumque quouis modo obuiare possent; hoc tamen facere negligunt, delictum occultant, & sic quasi adprobant, poena arbitraria teneri certissimum est,*

CARPZOV. *cit. loc. num. 63.*

vt adeo propter statum personarum peculiarem istae ob solam scientiam & occultationem atque omissam prohibitionem recte poenam incurrant,

KRESS. *ad Const. Crim. Caroli V. art. 177. pag. 423.*

nicht zudencken, daß occultatio facinororum schon an und vor sich selbst unter die crimina extraordinaria in den Rechten gezehlet wird,

PEREZ. *ad tit. Cod. de his qui latron. vel al. crim. reos occul. n. 1.*

auch arrestat allein dadurch, daß er den verdächtigen H. S. zu seinen Unter-Rüster angenommen, ohngeachtet ihm desselben strafbahre Aufführung wohl bewußt gewesen, eines Verbrechens sich schuldig gemacht, nam *qui cum criminoso non ignorans conuersatur, ipse crimini obnoxius est,*

arg. leg. 40. ff. de poen. GAIL. 2. obs. 48. n. 2.

bevorab da arrestat suspicionem doli auf sich geladen, indem er eben
einen

einen solchen zum Unter-Küster angenommen, den er selbst und zwar nicht ohne Grund in dem Verdacht gehabt, daß er die Kirche entweder bestohlen oder zubestehlen gesucht, dergleichen Bösewichtern ordentlicher Weise wissenlich niemand die Verwahrung der Kirchen, und was darin nen befindlich, ohne sich selbst verdächtig zumachen, anzuvertrauen pfleget, praesertim cum a primiceriis, sacristis & custodibus singularis muneris ipsis iniuncti requiratur sollicitudo & fides;

tot. tit. X. de primicer. tot. tit. X. de offic. sacrist.

tot. tit. X. de offic. custod.

Es wäre der Organist J. L. den Rechten nach mit einer willkürlichen Strafe wohl zu belegen; Wir halten aber doch dafür, daß derselbe, in Erwägung daß hier und da aus den geführten protocollis zu ersehen, wasgestalt ihn vielmehr seine große Gutherkigkeit und williges Gemüth, des H. S. und der seinigen Unehre und Schande zudecken, als ein Vorsatz übel zu thun oder eine Treulosigkeit im Amte, dahin verleitet zu haben scheint, daß er H. S. nicht angegeben, wohin des arrestaten gegen den Lehrburschen H. H. G. gebrauchte Reden gehen, "man soll eher 10, ehlich als einen unehlich machen,"

vid. L. depof. vom 20. Nouembr. a. c. ad interrog. 69.

vid. H. H. G. depof. summar. vom 8. Nou. a. c.

ingleichen daß H. S. ihm zu schwehren müssen, er habe an den vorigen Kirchen-Diebereyen nicht Theil, noch etwas Böses gethan, und anderer vor arrestaten streitender Umstände halber, über die bereits ausgestandene Haft, als welcher er zu entlassen, mit fernerer Strafe zu verschonen, B. R. W. Und solchemnach würde die zweyte Frage:

Ob er auf eyndliche caution, wenn er zu keiner anderen rathen kan; seines arrestes zu entlassen?

wegen der ad quaestionem primam schon ertheilten responsion wegsfallen. Auch B. R. W. Die dritte Frage hingegen anlangend:

Ob er nicht die Kosten zu seiner arretirung zur subleuation der Amtes-Untertanen herzugeben schuldig?

möchte anfangs scheinen, als könne arrestato die Erstattung der Kosten um deswillen nicht auferleget werden, diem Weil er eine absolutoriam, kraft derselben er des arrestes entlassen wird, zu gewarten, folglich pro victore zu halten, sed victus non victor in expensas condemnandus,

l. 79. ff. de iudic. cap. 5. X. de dol. & contum.

Dennoch aber und dieweil derselbe Inhalts responsionis ad quaestionem primam nicht sowohl eine absolutoriam als condemnatoriam empfänget, inmassen ihm propter receptionem oder wenigstens celationem & occultationem hominis facinorosi maxime qualitatam eine poena arbitraria, welche etwa in einem zeitlichen Gefängniß oder Geld-Strafe bestehen möchte, auferleget wird, außer daß von uns angerathen worden, daß bewandten Umständen nach, und in Ansehung der bereits erlittenen Haft obige Strafe dagegen compensiret werden möchte, und denn bey dergleichen poenis civilibus der condemnatus nach Verordnung der Rechte die auf die Sache verwendete Unkosten zu erstatten schuldig ist, quantumvis enim ob crimen perpetratum quis poena civili, puta relegatione temporali vel perpetua, aut etiam carcere, vel multa pecuniaria puniatur; attamen quin is simul expensas litis in processu criminali ordinario vel inquisitorio factas refundere teneatur, ambigendum non est,

CARPZOV: *Pract. rer. crim. Part. III. qu. 138. n. 16.*

zumahl solche Erstattung der Kosten auch statt findet, wenn schon der inhaftirte ab instantia absoluiret worden, quoniam non praesumuntur magistratus per calumniam instituisse inquisitionem, sed inquisiti saepenumero factis minus decentibus & improbis, quibus maioris delicti inest suspicio, causam inquisitioni praeberunt;

BRVNEMANN. *de Proc. Inquis. cap. 9. n. 2.*

So halten wir davor, daß der Organist J. L. die quaestionirten Unkosten zu tragen verbunden sey. B. R. W.

§. XXVI.

Alibi adfirmavi, articulum Constitutionis Criminalis Caroli V. 109. hactenus ab usu recessisse forensi, quatenus per magiam Imperator intelligi voluerit crimen, quo multa fidei absona hominibus & diabolo attribuit vulgus. Verbi causa: quod illi pacta ineant cum spiritu immundo, cum-

que

An detur
magiae
crimen?

que eo concumbant, lasciuas saltationes in monte Bructerorum auf dem Brocks-Berge instituant, alios homines in lupos felesque op. entis maligni transmutent, variaque edant miracula, quae solus producere naturae conditor & conferuator potest. Neque mentem me posse adsequi asseueravi in Programmate, quo Decanus Ordinis Iuridici Kiliensis disputationem amplissimi Viri IOANNIS HELVIGH ZIELINSKI, L. V. D. de coniugibus incantatis eorumque separatione conscriptam solenniter habendam anno M DCC XXVII. mense Decembri indixi: qui valeant mortales lege rerum omnium peruersa inconsultoque harum auctore artibus suis magicis aut potentia diaboli efficere, vt stent aquae, turres fluant, domicila salitent, legiones spiritu diffentur, aegri deambulent, sepulti & vermibus consumti choreas ducant, eunuchi generent, iuuenes algeant, gignant aniculae, ad pariendum aptissimae sterilecant. Igiturne vero, intercedat quispiam, iocum risumque facere leges optimorum Imperatorum licet? Nam & Constantinus in l. 4. C. de maleficis & mathem. *Eorum est, inquit, scientia punienda & seuerissimis legibus vindicanda, qui magicis accincti artibus aut contra salutem hominum moliti aut pudicos animos ad libidinem deflexisse detegentur. Nullis vero criminationibus implicanda sunt remedia humanis quaesita corporibus, aut in agrestibus locis innocenter adhibita suffragia, ne maturis vindemiis metuerentur imbres, aut ventis grandinisque lapidatione quaterentur: quibus non cuiusquam salus aut aestimatio laederetur, sed quorum proficerent actus, ne diuina munera & labores hominum sternerentur.* Et in l. 6. Cod. cod. CONSTANTIVS & IVLIANVS: *multi magicis artibus uti, elementa turbare, vitamque insontium labefactare non dubitant.* Porro Imperator LEO in Nouell. 65. **CONSTANTINI** constitutionem castigando, increpandoque non diffice-

tur magiae crimen: *Sane vero si quis aliquo modo incantamentis usus esse deprehensus fuerit, sine id restituendae conservandaeque valetudinis sine auerterendae a rebus frugiferis calamitatis causa fecerit, is apostatarum poenam subiens supremum supplicium sustineto.* Verum isthaec redolent fufam per paganorum orbem superstitionem, quam Christiani cassa nuce non emerint hodie, omnemque adeo, quam descripsimus, artem magicam rem habent occisam. Plura de eo in programmate Zielinskiano disserere interque consentientes B. SPENERVM, B. THOMASIVM, HUTCHINSONIVM, WEBSTERVM laudare memini. Addat, cui placet copia, IOHANN WAGSTAFFS gründlich ausgeführte Materie von der Hexerey, oder: die Meynung derer, so da glauben, daß es Hexen gebe; deutlich wiederleget, aus dem Englischen ins Deutsche übersezet, Halle 1711, 8. HIERONYMI A SANCTA FIDE gründliche Abfertigung der unpartheyischen Gedancken eines ungenannten Auctoris, die er von der Lehre de Crimine Magiae des Hochberühmten Herrn D. Christiani Thomasiai heraus gegeben, Franckfurt 1703, 4. G. B. M. D. Philosophische Untersuchung von Gewalt und Wirkung des Teufels in natürlichen körpern, Franckfurt und Leipzig 1704, 4. D. Johann Reichen unterschiedliche Schrifften vom Usug des Hexen-Processus, Halle 1703, 4. quae collectio sequentia continet: (1) Malleum ludicum oder Geseß-Hammer der unbarmherzigen Hexen Richter. (2) Cautionem criminalem oder vorsichtige Anstellung und Führung des processus gegen die Zauberer, Hexen und Unholden: (3) D. Johann Matthäus Meyfahrts Christliche Erinnerung an Regenten und Prediger, wie das Laster der Zauberer mit Ernst auszurotten und bescheidenlich zuverfolgen: (4) Viererley Sorten Hexen-Acta, aus welchem sowohl der vermeinten Zauberer Kunst und Betrug; als auch die unzulänglichen und kindischen indicia der Zauberer, ausgefolterte Ausfagen und andere Mißbräuche des Hexen-Processes offenbahr werden. His quoque iungi potest Gottfried Wahrlichs deutliche Vorstellung der Wichtigkeit der vermeinten Hexereyen und des ungegründeten Hexen-Processes, nebst einer gründlichen Beantwortung

tung der unter dem Nahmen eines nach Engelland reisenden Passagiers unlängst herausgekommenen Untersuchung vom Kobold, darinnen die falschen Aussagen, mit welchen derselbe so wohl den Herren Geheimen Rath Thomasius als Johann Webstern ohn allen Grund zu diffamiren gesucht, deutlich entdecket, wie auch die Thomasische Lehr-Sätze vom Laster der Zauberey wieder dessen ungegründete Einwürffe zulänglich behauptet werden, Amsterdam nach Erfindung der Hererey im dritten Seculo und nach Einführung des Heren-Processus im Jahr 236, 4.

atque apinas tricasque & si quid vilius istis;

id vero videar contendere contra maiorum nostrorum, quibus facultas de iure respondendi fuit in Academia Holsatica, auctoritatem. Verum bonam rationem solam confitemur ducem, neque nos vlli collegio tam arcto obstrictos foedere sentiamus, vt receptas in eo sententias credamus addicto semper obsequio venerandas. Contigit mihi oculis vsurpare processum superiore seculo propter ligationem magicam coram Coenobiarcha Prezensi agitatum, quem integrum cum Responsis Iurisconsultorum & Medicorum Kiliensium sub finem harum obseruationum suafus ab amicis repraesentare libuit. Si fas mihi est, de illo iudicium aliquod ferre, haud inconsiderate teneo, non fuisse indagatum collocatumque in luce, vt par est, corpus, quod vocant, delicti. Hoc fatebuntur quicumque legerint, & liquido apud se reputauerint, tanto maiorem in criminalibus caussis iudicis requiri contentionem, vt ante omnia de ipso delicto huiusque natura atque existentia constet clarissime, quanto magis ibi de statu hominum, de bonis, de corporis cruciatibus, de sanguine ac vita agitur. Certe annus agitur quartus, ex quo Ordini Iurisconsultorum Kiliensium adscriptus ne vllum quidem exemplum accusationis inquisitionisue propter magiae crimen videre vel audire memini: licet abunde actorum judicialium in quouis deli-

Co

Storum genere per illud annorum spatium occurrerit. In alijs Iurisconsultorum Collegiis, quae alit Germania, iam superiore memoria non dicam rarae de puniendo magiae crimine, quod definiuimus, sed pene insolentes atque inauditae fuerunt consultationes. Vnde GEORGIUS BEYERVS ad Const. Crim. Caroli V. art. 109. pos. 17. *quaestiones*, inquit, *de pacto, concubitu & choreis cum immundis spiritibus institutis hodie non videntur practicae, postquam intra annos proximos viginti quinque & quod excurrit earum exempla in Collegiis iudicis huius loci non amplius comparuerunt.*

§. XXVII.

Si quis usuram acceperit, rapinam facit, vita non vivit. can. 10. Caus. 14. quaest. 4. Quis in hoc canone non desideret iudicium & prudentiam? Plane in B. THOMASII sententiam discedimus, ad Institutionum Iuris Canonici Lancellotti lib. IV. tit. II. pag. 1793. sic commentati: *Usurae in se nec vitium nec virtus sunt, nec etiam pro vitio vel peccato iure naturae vel gentium, vel diuino Mosaico vel Ciuili fuerunt unquam habitae, sed Iure Canonico usuras ad crimina sunt relatae, saltem cum in finem, ut infallibilitas Cleri in animis Laicorum sustineretur, nec sibi hi persuaderent, Augustinum & similes in explicandis Scripturis passim crassos errores commisisse. - Vti enim non omnia vitia & peccata pro criminibus habet Ius Canonicum, sed auaritiam, crudelitatem, ingratitude, hypocrisin, inuidiam, odium, iram, ambitionem, pellibus ouinis indutam & larua pietatis & zeli pro gloria DEI tinctam pro summis virtutibus & singulari sanctitatis caractere venditam, tam theoretice quam practice, ita & ea, quae plane non sunt vitia, uti ex iis, quae modo de usuris diximus, patet, inter crimina retulit.* Verbofus ad eandem Lancellotti Institut. Iur. Canonici lib. IV. tit. VII. *technas Pontificum & Cleri omnes damnantium usuras exposuit.*

Du-

*An usurae
& foenus
delicti no-
mine me-
rito ve-
niant?*

Dudum expulimus illas quisquillas foris nostris. Et B. GER-
ARDVS NOODTIVS tribus libris, *de foenore & vsuris*, rem
confecit omnem, vsuramque iure etiam diuino probari, mo-
resque ipsos rigorem iuris Canonici inflexisse ad aequitatem
iuris gentium edisseruit. Tenemus breuiter: licere nobis,
dum vsum pecuniae nostrae aliis indulgemus, stipulari par-
tem lucri, quod ex pecunia nostra faciunt illi, quodque sine
ea facere haud potuerunt; prudenter autem a Reſtoribus Ci-
uitatum vsum vsurarum circumscribi probabili modo, hoc
est, ne sint effrenes & liberae, atque a communi ciuium vti-
litate gentiumque iure prorsus alienae. Vnde est, quod iure
Ciuili vsurae vltra alterum tantum seu sortem non currant,
L. 26. §. 1. ff. de condict. indeb. l. 9. ff. de vsur. l. 10. Cod. eod.
Novell. 121. c. 1. & 2. Nonell. 138. Quam ob rem anno 1727.
mense Martio Curiae Prouinciali supremae Ostfrisicae respon-
dimus: Auf eingewandte Reuision und ferneres Einbringen Conrad
Höttings, Klägers und Prouocanten an einem, wieder die Schütze-
meister des Fleckens Leer, Beklagte und Prouocaten am andern Theil;
Erkennen Wir Georg Albrecht von Gottes Gnaden, Fürst zu Ostrieß-
land, Herr zu Esens, Stedesdorff und Witmund, nach vorgehabtem
Rathsauswärtiger Rechtsgelehrten vor Recht: Nunmehr aus den Ac-
ten soviel zu befinden, daß von der am 1. Februarii 1725. publicir-
ten sententz wohl protuociret, daher es bey dem am 15. Mey 1723.
eröffneten Urtheil billig zu lassen, jedoch mit dieser Erklärung, daß Be-
klagte die vermöge der producirten Handschrift durch ihre anteces-
sores im Amte mit consens der Gemeinde und zu derselben Nutzen auf-
genommene 50. Rthlr. Capital nebst den Zinsen a tempore morae vs-
que ad alterum tantum, weiter aber nicht, dem Kläger und Prouocan-
ten aus den Mitteln des Fleckens zu bezahlen schuldig seyn zc. V. R. W.
Vnde quoque crimen vsurariae prauitatis enatum, cum vel
modus vsurarum ciuilibus legibus definitus omnis post ter-
gum habetur, vel hae inter sortem collocantur: nam inter eun-
dem creditorem & debitorem vsuras cum praeteriti temporis

N

tum

tum futuri nullo modo in sortem eandem licet redigere, earumque iterum vsuras stipulari, ne vsurae vsurarum a debitoribus exigantur, id quod anatocismus adpellatur. l. 28. Cod. de vsur. RICHTER. Dec. 74. n. 82. Vnde denique Imperii legibus cautum videtur, ne Christiani contra Christianos actiones Iudaeis, vtpote hominibus in avaritiam vsurariamque prauitatem praecipitibus vendant cedantque, Rec. Imp. a. 1551. §. 79. item Rec. Imp. a. 1577. tit. 20. §. es soll auch 4. Rationem addidi: quoniam feruent avaritia Iudaei inque prauitatem vsurariam ruunt. Atque haec ratio in ipso Imperii Recessu anni 1551. §. 78. adfertur, qua itaque cessante, cessabit eius dispositio, quemadmodum anno 1727. mense Augusto respondi-
mus. Adducamus integrum Responsum cum rationibus dubitandi ac decidendi, vt omnes propositi casus circumstantiae inspectentur: In Sachen des Dom-Capitularen zu Maynz und Worms Freyherrn von H., klägers, wieder den Obrist-Lieutenant von N., beklagten, in puncto debiti, sodann des Commenshers und Königlichen Großbritannischen Cammer-Herrn von R., arrestanten, wieder den Dom-Capitularen zu Maynz und Worms, Freyherrn von H., arrestaten; Wird von dem Königlichen Großbritannischen und Churfürstl. Braunschweig-Lüneburgischen General-Krieges-Be-
richt auf eingeholten Rath auswärtiger Rechtsgelehrten vor Recht er-
kannt: Daß der auf das von Klägern angeklagte Capital angelegte Ar-
rest unstatthaft und hinwegzuheben und zu relaxiren, auch
arrestant dem arrestaten die deshalb verursachten Kosten zu erstatten
schuldig, und bleibet es sonsten bey dem am 4. Decembris 1724. eröf-
neten num. actor. 14. befindlichen und nachgehends in instantia sup-
plicationis am 31. Jul. 1725. confirmirten Urtheil, der darwieder
eingewandten restitutionis in integrum ungeachtet, nochmalts billig.
N. R. W. Rationes decidendi: Ist der Obrist-Lieutenant von
N. laut der Anlagen sub litt. A. und B. sub num. actor. 1. dem Juden
Wolff Samuel zu Meynz die Summe von 627 Rthlr. Capital schuldig
worden. Nachdem nun creditor solche post dem Dom-Capitularen zu
Meynz und Worms, Freyherrn von H. Inhalts der Anlage sub. lit. E.
num:

num. actor. i. ceditet, hat cessionarius durch einen Bevollmächtigten deshalb bey dem General-Krieges-Gericht zu Hannover wieder den debitorem cessum, den Obrist-Lieutenant von P. Klage erhoben, auch am 4. Decembris 1724. ein Urtheil, daß Beklagter die eingeklagte 622 Rthlr. cum interesse morae & expensis salua moderatione iudiciali dem Kläger binnen 6 Wochen a publicato zu bezahlen schuldig, erhalten, bey welchem es nachher in instantia supplicationis, besage der am 31. Julii 1725 publicirten sententiae confirmatoriae, gelassen worden. Als aber Beklagter wieder solche confirmatoriam das remedium restitutionis in integrum ergriffen, und dagegen Kläger executoriales gesucht, hat inzwischen der Commethur und Königl. Großbritannische und Churfürstl. Braunschweig-Lüneburgische Cammer-Herr von R. die vermöge angezogener iudicatorum an Klägern zu zahlende 622 Rthlr. mit arrest zu beschlagen gebethen, welcher denn auch periculo petentis erkannt worden. Ob nun wohl Herr arrestant den Grund seiner arrest-Klage darinnen gesetzt: was massen er bey Chur-Sächsischer Steuer-Lotterie 6 Lose vor 650 Meißnische Gulden genommen, und die darüber ertheilte Scheine denen Juden Gumpert und und Jsaac Berends, ehe sie fallit worden, einige mahl und zwar zu dem Ende, daß sie bey ihren Reisen nach der Leipziger Messe die von gedachter Summe verfallene Zinsen in Vollmacht erheben mögten, anvertrauet; als er aber im Jahr 1721. in der Neuen Jahrs-Messe bemeldten Juden solche Scheine zu gleichem Behuf wieder behändiget, und selbige bald hernach fallit gegangen, die Scheine unter den Brieffschafften der Juden, bey inventurung derselben, sich nicht finden wollen, sondern die Juden anfänglich generaliter vorgewendet, daß sie bey den con-
 toir-Bedienten seyn müßten, in specie aber bey der nachher besonders hierüber gehaltenen inquisition ausgesaget, daß sie dieselben dem Buchhalter Wolff Samuel, als jezigem cedenten, um sie dem Cammer-Herrn von R. wieder zu überantworten, zugestellet, wie es sich denn vor einiger Zeit geäußert, daß bemeldter Wolff Samuel, welcher nach entstandnem concursu der Gebrüder Behrends von Hannover nach Offensbach, in Chur-Meißnische Lande, sich begeben, zwey von offtgedachten Lotterie-Scheinen an den Hrn. Grafen von Eberstein verhandelt, der auch die Gelder bey Chur-Sächsischer Steuer-Casse darauf gehoben; gleichwohl ihm, dem arrestanten, der Weg zu seiner Rechts-Befugniss

wieder den Juden Wolff Samuel zu gelangen schwehr gemacht werde, und demnach scheinen mögte, daß arrestant der Cammerherr von R. nicht umhin gefont einen arrest auf diejenigen Gelder, welche der Obrist-Lieutenant von P. ehedessen dem Juden Wolff Samuel schuldig worden und nunmehr ex cessione und Krafft eines darüber ausgesprochenen Urtheils an Klägern den Freyherrn von H. zu zahlen verbunden, lezen zu lassen; Dieweil aber dennoch diese zwischen dem Juden Wolff Samuel und dem Freyherrn von H. als jetzigen Kläger vorgegangene cessio nominis mit der von dem Juden Wolff Samuel angeführter massen beschenehen Unterschlagung der dem arrestanten, Cammerherrn von R., zustehenden Lotterie-Scheine keine Gemeinschaft hat, sondern dem letzteren allensals solcherhalb nur allein wieder beweldren Juden actionem personalem in foro competente anzustellen die Rechte verstaten, datur enim contra eum solum actio personalis, qui auctori obligatus est ex facto licito seu ex iure ad rem, quippe quod est, cum certum personae individuum ad rem aliquam praestandam nobis obstringitur, siue eam possideat siue non,

FVCHS. ad §. 1. Inst. de action.

THOMAS. Iurispr. Diuin. L. 1. cap. 1. §. 117. seq.

hingegen arrestat der Freyherr von H., um deswillen, weil der Jude Wolff Samuel eine an dem Obrist-Lieutenant von P. habende Forderung ihm cediret, vor des cedentis andere und von dem negotio cessionis ganz unterschiedene obligationes personales oder facta licita vel illicita, wenn auch gleich dieselbe, wie recht, erwiesen worden wären, zu hafften, oder die auf ihn per cessionem plene transferirte rechtliche Forderung darum fahren zu lassen, keinesweges gehalten, massen durch erwehrte cession das Recht des cedentis an der cedirten post gänzlich erloschen und ex manibus ipsius gewichen, cessio enim nominis transfert obligationem & debitore ignorante atque inuito fieri potest,

L. 1. Cod. de nouat. & delegat.

& dominium rei cessae acquirit cessionarius, quoniam post perfectam cessionem sustinet periculum,

L. 96. §. 2. ff. de solut. & liberat.

BRVN-

BRVNNEMANN. *Comment. in ff. ad d. l. 96.*

BARBOS. *th. saur. locor. comm. iurisprud. lib. 3. cap. 37. n. 12.*
daher heutiges Tages ein cessionarius nicht ex persona cedentis zu klagen nöthig hat, petendo vt huic debitum adiudicetur, sed se ipsum cessionarius allegat tanquam creditorem exhibetque titulum, per quem debitum in se translatum, & istud sibi addici-petit,

GEORG. BEYER. *Posit. Pandectar. ad tit. de act. vendit.*

pos. 22. pag. 336.

wie denn ebenermassen arrestat, der Geyher von H. testantibus actis nicht ex persona cedentis, oder auch nur als procurator in rem suam, welche subtile Redensarth der Römischen Iureconsultorum so viel anzeigt, quod cedens permaneat dominus rei vel nominis cessi, sondern ex persona propria actione utili geklaget und die ihm cedirte Schuldforderung vor sich und vor keinen andern, vielmehr vor den cedenten bengetrieben, dawieder nichts versänget, was wieder die cession selbst von dem arrestanten angeführet worden: ob wäre cessio crediti in potentiorem, imgleichen cessio christiano contra christianum a iudaco facta in den Rechten verboten,

L. 2. C. ne lic. potent. patroc. litigant. praestare vel act. in se transferre.

R. I. de ann. 1551. §. diesem zu begegnen 79.

R. I. de ann. 1577. tit. 20. §. es soll auch kein Christ 4.

in reiffier Erwehung diese exceptiones in Ansehung des arrestanten de iure tertii sind und von dem debitore cesso opponiret werden müssen, welches, da es nicht geschehen, der Richter zu übergehen hat, cum exceptiones a iudice non suppleantur, sed a litigantibus opponendae sint, quia pertinent ad factum,

BRVNNEMANN. *ad l. unie. Cod. ut quae desunt advocat. part. iud. suppleat.*

solche exceptiones de iure tertii auch dem arrestanten nicht zustatten kommen können, nam exceptio in iure tertii fundata nemini proficit, nulli enim concedendum, vt sese ex iure tertii defendat vel tueatur,

Vult. 3. Conf. Marp. 35. n. 242.

nächste

nächstem in creditis certis indubitatis & sine lite exigendis, vergleichen die cedirte Schuldforderung quaestionis ist, die Regul, quod cedere creditum non liceat potentiori, einen Abfall leidet, quoniam litem respicit prohibitio legis 2. Cod. ne lic. potent. welche prohibitio also in dem Fall, vbi nulla aut non difficilior lis metuenda, nicht statt findet, ratione enim prohibitionis cessante cessat ipsa prohibitio.

MEVIVS P. III. Dec. 51.

gleichergestalt der angezogene Text aus dem Reichs-Abschiede de anno 1551. §. 79. hieher nicht gehöret, massen aus dem vorherstehenden §. 78. deutlich zu ersehen, daß die Ursache, warum den Juden verboten, ihre actiones den Christen wieder Christen zu cediren, diese ist, damit der eingerissenen vsurariae prauitati vorgebeuget werde, qua ratione cessante & ipsa illa prohibitio cessat, praesertim si ratio in ipsa lege adscripta deprehenditur,

BEYER. *Pos. Pandect. ad tit. de act. vend. pos. 50. seq. pag. 339.*

auf welche weise auch der Reichs-Abschied de ann. 1577. tit. 20. §. es soll auch 4. zu erklären, anertvogen derselbe sich auf vorgemeldten Text des Reichs-Abschiedes de anno 1551. klärlich beziehet, referens autem accipit interpretationem ex relato, & relationis vigore quicquid continetur in relato dicitur quoque contineri in referente,

Crauet. 1. Consil. 45. num. 4.

per leg. 77. ff. de hered. inst. & leg. 59. ff. de re indic.

und denn ex actis die suspicio vsurariae prauitatis nicht erscheinet; im übrigen so viel die dem arrestanten auferlegte Erstattung der Kosten betrifft, es allhier bey der bekannten Rechts-Regul, quod victus victori expensas restituere teneatur, inprimis cum temere litem aduersario intenderit, sein betwenden hat,

L. 79. ff. de iudiciis.

So haben wir nach Inhalt des Urtheils erkannt. **V. R. W.**

Quod autem de anatocismo diximus, ad vsuras easque vsurarum pertinet. Hinc cauere oportet iudicem, ne anatocismi poenam decernat, vbi vsurae vsurarum exactae non fuerunt: quo

casu is, qui anatocismi crimen temere in alterum coniuicit, iniuriarum recte postulatur. Caueat quoq; iudex, ne vsurariam prauitatem fingat, vbi modum vsurarum legibus ciuilibus definitum reus haud excessit, qui ex rationibus politicis varie determinatur. Omnia isthaec elucessent ex sequenti Responso, quod anno 1726 mense Nouembri dedimus: In Appellations-Sachen und in instantia remediorum extraordinariorum, in puncto erroris calculi, auch angeschuldigter vsurariae prauitatis, Jost Liepmann Klägers und appellanten auch respectiue deducenten an einem, wieder Jaques Coruifier Beklagten und appellaten auch deducten am andern Theil, erkennen von Gottes Gnaden Wir Friederich Wilhelm, König in Preussen, Markgraf zu Brandenburg, des heil. Römischen Reichs Erz-Cämmerer und Churfürst x. x. auf eingeholten Rath auswärtiger Rechtsgelehrten vor Recht: Daß es der eingewandten appellation obgeachtet bey dem am 4. Octobris 1725. publicirten und volumine actor. 6. fol. 264. befindlichen Urtheil zu lassen, jedoch mit dieser Erklärung: Würde beklagter Coruifier mittelst des Erfüllungs-Eydes sein Handels-Buch bestärcken, ist derselbe nicht nur mit der restitution der in credit der Rechnung vom 17. Mart. 1717. bis zum 12. April selbigen Jahres im summiren zu wenig gerechneten und durch nachfolgende vol. act. 7. fol. 498. sub litt. A. B. und C. copenlich beygelegte Rechnungen Klägern wieder bonificirten 1000 Rthlr. samt Zinsen zu verschonen, und Kläger die laut angezogener Rechnungen indebite gehobene 87 Rthlr. 5 Ggl. dem beklagten zuerstatten, oder daß solche 87 Rthlr. 5 Ggl. nachher abgethan worden, bezubringen schuldig, sondern auch Beklagter mit Herausgebung der nachfolgenden Rechnungen nicht zu beschwehren, vielweniger Kläger zu dem Eyde, daß er solche Rechnungen nicht habe auch nicht gefährlicher weise von Händen gebracht, zu lassen, hingegen Beklagter von Erstattung der 16 Rthlr. interesse aus der Rechnung vom 20. August. 1728. ingleichen von Ersetzung der 500 Rthlr. aus der Rechnung vom 1. Mart. 1719. zu absolviren, nicht weniger von der poena anatocismi, gestalten Sachen nach, zu entbinden, und wird demselben seine Rechtsbefugniss, wegen der angeschuldigten und nicht erwiesenen vsurariae prauitatis, wieder Klägern auszuführen, hiemit vorbehalten. **B. R. W.** Rationes decidendi: Die

Dietweil aber dennoch - - - (5) Kläger den Grund der wieder Beklagten in puncto prauitatis vsurariae angestellten Klage nicht erwiesen, indem nach dem in actis angezogenen Königl. Preussischen Edict zwölff von hundert Zinsen zu nehmen nachgelassen, gestalt es unter andern darinnen ausdrücklich heisset: wenn ein Christ einem Juden oder ein Jude einem Christen auf etliche Tage oder Wochen und Monathe Geld leihet, mögen sie aufs höchste 12. von hundert bedingen und nehmen, wenn aber das Lehnen auf ein ganz Jahr geschiehet, soll keinem von andern mehr als 8. von hundert zu nehmen concediret, sondern unter Christen und Juden eine Gleichheit seyn; folglich Beklagter, da derselbe über die quantitatem vsurarum legitimam nicht hingegangen; keinesweges pro vsurario zu halten; l'agio aber, wie nicht weniger prouision, courtage oder Mackler-Lohn und dergleichen unter die vsuras nicht zu ziehen, auch Kläger mit Beklagtem von Jahr zu Jahr sich berechnet, und den gebliebenen saldo oder Bestand jederzeit vor richtig angenommen, darwieder er aber, fals ihm der cours und Handel nicht angestanden, sprechen sollen. - - - Ferner der anatocismus eine regeneratio vsurarum ex vsuris ist,

FROMMANN. *Dissert. de anatocismo thes. 5.*

und aber Kläger, daß Beklagter Zinsen von Zinsen genommen; rechtlicher Arth nach, wie ihm vermöge iudicati vom 5. Mart. 1723. obgelegen, nicht ausgeführet, hingegen Beklagter vermittelst der ad acta gegebenen Wechsler-Rechnungen, daß seine Arth zu rechnen dem allgemeinen Wechsel-styl in allem gemäß sey, zur Gnüge dargethan, darinnen auch keine regeneratio vsurarum ex vsuris wahrzunehmen, massen; ob zwar nach solcher Rechnungs-Arth am Ende des debet capital und Zinsen summiret, das gegenstehende credit an capital und Zinsen abgezogen und der Bestand oder saldo auf eine nachfolgende Rechnung ins debet gebracht wird, gleichwie in Beklagters Rechnungen geschehen, dennoch daraus keine vsurae vsurarum geschlossen werden können; weil alsdenn eine neue Rechnung und ein neues capital gemachet wird, welches ein Wechsler dem andern von neuen creditiret, nachdem die alte Rechnung geschlossen worden, folglich dasjenige, was in dem Reichs-Abschied de anno 1577. tit. 17. §. 8. oder anderswo wieder die vsurarios manifestos verordnet, alhier nicht statt findet, wiedrigenfalls der Wechsel-Handel in ganz Teutschland und anderswo als ein unzulässiger

troua

wucherlicher contract gänzlich aufzuheben wäre, womit aber Klägern
 selbst nicht gedienet seyn würde, hiernächst aus Beklagens Rechnun-
 gen zuersehen, daß die interessan im debet und credit auf gleiche
 Artz gerechnet worden, gestalt Kläger im credit der Rechnung vom
 30. Novemb. 1716, ingleichen vom 6. August 1717, ferner im cre-
 dit der Rechnung vom 5. Octob. 1717, wie nicht weniger im credit
 der Rechnung vom 12. Jan. 1718 und zwar auf 12 pro cent. inte-
 resse empfangen, die übrige Rechnungen, in welchen dem Kläger glei-
 chergestalt interessan im credit wie im debet angerechnet worden,
 nicht zuerwehnen, folglich in sententia a qua allerdings hierauf reflex-
 ion genommen werden müssen, anertvogen hieraus abzunehmen, daß
 Beklagter keinesweges vsurariam prauitatem exerciren wollen, indem
 er sonst nur in das debet, nicht aber zugleich in das credit interesse
 angeführet, noch die interessan des credit und debet auf gleiche Artz
 gerechnet haben würde, wozu noch kommet, daß Beklagter so viel Jah-
 re her durch ganz Europa mit Wechselln gehandelt und viel Sonnen Gol-
 des verkehret, niemand aber an seinen Rechnungen bisher etwas auszu-
 setzen geroußt, so gar daß auch die Königl. chatoul- und Oranien-
 accessions-cassa, ingleichen die general-Krieges-cassa, die general-
 finantz-cassa, Königl. Ober-Licent-cassa, general-Salz-cassa,
 denselben mit herrlichen Zeugnissen von seiner Richtigkeit zuersehen
 sich nicht entbrechen wollen, übrigens gewiß kein kleines ist, jemanden
 vermittelst Anschuldigung des criminis vsurariae prauitatis, und
 zwar aus einer Nachbegierde, um Ehre und guten Leumund zu bringen,
 welches testantibus actis nicht ohne Grund von Klägern gesagt wer-
 den kan, indem derselbe, nachdem ihm Beklagter keinen credit mehr
 nach Leipzig geben wollen, alles nur ersinnliche, was zu seiner Verun-
 glimpfung dienen mögen, hervorgesucht, gleichwohl rechtlicher Artz nach
 von solchem allen nichts erwiesen; So haben wir nach Inhalt des Ur-
 theils erkannt. B. R. W. Etsi enim hoc ipso in casu Iuriscon-
 sultos N. in omnia alia abiisse poenamque anatocismi decreuisse
 animaduertentem, re tamen diligentius expensa, fas mihi esse
 putabam, causam, cum acta eius in confessu Nostrorum re-
 ferrent, in alteram disputare partem. Et probarunt, quas in
 medium ferebam, rationes Collegae, inque meam sententiam
 deuenerunt. Postea cum Hamburgi agerem, rescui a Viro

doctrina & virtute ornato commerciorumque scientissimo, affine multis nominibus colendo, Dn. IOANNE BERENBERGIO, nunc Collegii, cui rei maritimae Hamburgensis tradita est cura, Praeside, vtique nostro Responso esse conuenientes mores mercantium, quam in rem ille litterarum, quae sequuntur, mihi fecit copiam: Wir untergeschriebene Kauffleute alhier, thun kund und bezeugen hiemit, daß in dieser Stadt Hamburg und unter allen honetten Kauffleuten üblich und ordinarie gebräuchlich ist, daß wenn eine generale Rechnung mit einander geschlossen, und in selbiger interesse, prouision und Unkosten berechnet worden, selbiger saldo und Forttrag als ein capital zu rechnen, und von solchem saldo bey folgender Rechnung wieder als von einem capital interesse gerechnet werde, und solches nicht allein ao. 1689, sondern auch vorher und noch bis dato also unter Kauffleuten alhier in Hamburg die ordinaire coustum, welches der Wahrheit gemäß hiemit attestiren, in Hamburg den 12, Nouembr. 1694

Wolter Beckhoff.

Henrich von Sonn.

Dirc Jochim Jock.

Jacob Brommer.

Hermann Luis.

Johann Schult. Joh. Sohl.

Thomas Dreyer.

Wir Burgermeister und Rath der Stadt Hamburg thun kund und bezeugen hiemit vor jedermänniglichen, daß die unter vorhergehendem attestato befindliche Nahmens Unterschrift unserer Bürger und hieselbst benahmter Kauffleute auch dieses löbl. Commercii jetziger Zeit Praesidis und Deputirten eigenhändige subscription sey, folglich ihrem attestato vollkommenen Glaube bezumessen. In Urfund dessen haben Wir unser gewöhnliches Stadt-Secret- Siegel hierunter zu drücken befohlen. Actum den 12, Nouemb. 1694.

Ex speciali commissione Sp. Senatus
Hamburgensis

Hewig Syllm, L. eiusdemque Reip.
Secretarius subscripsit.

Va.

Variae adiici possent obseruationes, verbi causa : de vsuris semissibus iure Romano licitis, deinde per leges Imperii & nouissime per Recessum anni 1654. §. 174. antiquatis, quincunci- busque introductis, sed nihilo secius in aliquibus Germaniae prouinciis vel lege contraria vel consuetudine rursus permis- sis semissibus : de eo, qui semisses vsuras accepit in prouin- cia Germanica, vbi tantum quincunces licitae sunt, poenam vsurariae prauitatis non incidente, verum eius solum, quod quincunces excedit, restituendi reo : de inquisitione propter crimen vsurariae prauitatis caute decernenda instituendaque & aliae aliis tractatae. Vid. acutissimas magni Germaniae Iu- risconsulti AVGVSTINI LEYSERI meditationes ad Pande- ctas, Specim. 245. 246. 247.

§. XXVIII.

Dicere non ausim, delicta transactione ita dilabi, vt *De trans-*
 hac sola iudicio se possit subtrahere delinquens; quamuis non *actionibus*
 ignorem, permultos id asseuerare de criminibus, in quae *& praescri-*
 capitalis poena statuta est. Hi praesidium in lege 18. Cod. de *ptionibus*
 transactionib. quaerunt & inuenire prorsus confidunt. Vnde *criminum.*
 non potuit non lex ista tenuissime disputari. Nam quis ex-
 cipi vsquam crederet confestim atque etiam cogitaret crimi-
 na publicae rei maxime perniciofa ipsaque morte vindican-
 da? Id vel acutissimus GERARDVS NOODT concipere ani-
 mo nequiuit, eamque ob causam legem 18. Cod. de transa-
 ctionibus libro singulari, quem inscripsit *Diocletianus & Ma-*
ximianus, nam ab his lex ea originem duxit, explanare con-
 stituit, nec constituit solum, sed reuera explanauit. Neque
 praetermittenda sunt, quae GEORG. BEYER hanc in rem ad-
 tit. ff. de transactionib. pos. 15. not. f. edisseruit. Certe hodie,
 quidquid MAESTERTIVS *de iustitia legum Romanarum* lib. 1.
 dubitat. 44. *reclamet*, orbe Christiano merito exulat lex 18.
 Cod.

Cod. de transact. cum decantata illa, quam permittit, transigendi de capitalibus criminibus licentia, nimis repugnante poenarum fini & grauissima reipublicae mala contrahente. Itaque exceptionem transactionis, quam opposuerat inquisitus, verbi diuini minister, anno 1728. mense Decembri responso, quod Consistorium Augustanae Confessionis Hildesienae ab Ordine nostro Iuridico requisierat, reiecimur, quod dicunt hae rationes: Ob wohl - - übriges Inquisit anführet, daß sowohl seine Ehe-Grau, wenn er ja mit derselben einigen Streit gehabt, sich mit ihm ausgeföhnet, und ihn so gar in allen Stücken exculpirt und vertheidigt, als auch Johann Voges, der ihm ohnedem unter den Stock gelauffen, sich mit Inquisiten dahin verghlichen, daß er ihm acht Scheffel Rocken zu seiner Befriedigung zu geben und das Arztlohn zu bezahlen versprechen müssen, ingleichen die Gemeinen selbst sich mit Inquisiten gesetzt und transigirt auch litern aufgetuffen, und, daß Inquisit nach wie vor ihr Pastor seyn und bleiben mögte, gebeten; - - Dennoch aber und die weil dem Inquisiten überhaupt daher nichts zustatten kommet, und insonderheit soviel die an Johann Voges. verübte Thätlichkeit belanger, Inquisit diesen dergestalt verwundet, daß er ihn, als einen fast todten, mit Esig und Wasser selbst begoffen, ihm das blutige Hembd abziehen, und ein anderes von den seinigen anziehen lassen wollen, auch den Verwundeten den ganzen Tag bey sich behalten, damit es nicht ruchbar würde, weshalb bey so bewandten Umständen, da gar leicht ein Todtschlag geschehen können, der mit dem laeso nachgehends getroffene Vergleich dem Richter die Hände nicht binden mag, ebenermassen, wenn auch gleich alle und jede Pfarr-Kinder, die wieder ihren Seelsorger bisher so eiffrig geführten Klagen schwinden lassen wolten, dem Consistorio die Macht einen in Lehr und Leben ärgerlichen Prediger abzusetzen oder sonst zu bestrafen unbenommen bleibet, indem einige bewährte Jurisconsultei wieder die Verordnung des Römischen Rechts in l. 18. C. de transact. mit Grund behaupten, daß so gar in criminibus, worauf eine Lebens-Strafe steht, heütiges Tages keine transactio die Strafe hinterreibe und aufhebe, auch in praesenti casu dasjenige, was Inquisit von einer zwischen ihm und seinen Pfarr-Kindern vorgegan-

nen

nen transactione litisque renuntiatione vorgeschüget, nicht einmahl in der Wahrheit sich also befindet, sondern nur zu d'iff Perfohnen sich vor ihn erkläret, welche aber kaum den zehenden Theil der Gemeinen ausmachen. Idcirco CARPZOVII regulam, quam in Practica rer. criminalium P. II. qu. 80. n. 83. construxit, *practicam aegre dixerim. Negari nequit, verba eius recito, quin regulariter non tantum de causis civilibus, verum etiam de omnibus criminibus publicis sanguinis poenam ingerentibus transigere liceat, l. transigere 18. C. de transact. quae transactio delinquentem a poena mortis liberat.* Eandem regulam P. III. qu. 148. n. 1. repetiit, sed tot limitationibus exceptionibusque circumscriptis, quae mole sua illam penitus supprimunt atque suffocant. Nos in silua illarum regularum limitationumque Carpzoianarum obseruamus: Transactione de commisso furto eum eo, qui furtum passus est, inita praestitaque satisfactione, furem clabi laqueo & extra ordinem puniri, non propter transactionem per se & simpliciter, quemadmodum sedet CARPZOVIO P. II. qu. 80. n. 80. sed quoniam Constitutio Criminalis Carolina art. 160. ob hanc causam poenam mitigari iubet. Si enim transactionis ille esset effectus, cur non & hoc efficiat, vt penitus exstinguatur delictum? Neque esset, quare Magistratus furi poenam eamque satis grauem adhuc irrogaret. Nam pronunciarum tum saepe solet: *Das Inquisit dieses begangenen Diebstahls halber, in Ansehung das N. sich mit ihm verglichen und darneben vor Inquisiten gebeten, mit der ordentlichen Strafe des Stranges, die er sonst verdienet, war zu verschonen, nichts destominder aber mit Strauppenschlägen des Landes ewig billig zu verurtheilen. D. R. W.* Deinde obseruamus: CARPZOVIVM, dum transactione de crimine poenam capitalem ingerente cum magistratu inita liberari a poena delinquentem P. II. qu. 148. n. 14. commemorauit, parum proprie loqui. Cum enim eiusmodi transactionem a magistratu inferiore, qui re-

regalia, vt loquitur, non habet nec poenam mitigare aut remittere valet, iniri posse neget, cit. qu. 148. n. 16. non habeo transactionem, quam CARPZOVIUS describit, appellare ipsam abolitionem, remissionem vel condonationem poenae, sine causa vel praeterita vel futura, vt supra monui, non indulgendam. Et ipsam autem transactionem, quam de poena cum delincente inerat imperans, parum proprie transactionem a Carpzouio dici, ex eo adparet, quod omnis transactio est remissio iuris dubii. Quis vero praesumat ius puniendi delinquentes summis magistratibus competens vocare in dubium? aut quis inueniatur magistratus summus, qui ius irrogandi poenas vnquam adeo dubium habuerit ipsemet, vt cum delinquentibus de poenis vel sumendis vel non sumendis transigere necessum duxerit? Quam igitur non quadrat, quae excogitatur, a Carpzouio praesertim, transactio inter summum magistratum & delinquentem de poena inita! Restat vt, quae praescriptionis in criminibus efficientia sit, expendamus. Neque hic non possum fere plerasque, quae circumferuntur apud doctores, ampullas aspernari. Plane eos, qui infringere student in ciuilibus omnem vim & robur praescriptionis eamque ad rerum dominia & iura acquirenda vel amittenda nil quicquam facere declamant, nihil morabor. Hos in rerum ignorantia mentisque caligine, cui lucem inferre ego equidem nunquam sum conaturus, versari patiamur. Illud tantum hic inquirendum est, vtrum poenarum detur praescriptio? Qui vnicum firmamentum & fontem praescriptionis ipsam habent poenam, indeque Principi praescriptionem opponi posse negant, quia repugnet puniri imperantem a parentibus, illos aut quaestionem nolentes volentes negare aut a se ipsis deficere oportebit, Mihi videtur, praescriptioni poenarum ideo relinquendum esse locum, quoniam

niam ea poenarum fini respondet. Cum enim hunc ad securitatem publicam, tanquam ad caput, retulerimus, tantum vero temporis spatium a die delicti commissi effluxerit, vt memoria ipsius delicti animis reliquorum ciuium exciderit prorsus, nemini id ipsum delictum incitamento ad idem perpetrandum esse potest, neque sic publicae securitati inde quid pertimescendum denuo erit. Quid quod consultius putauerim, iam obductam reipublicae citatricem aut vulnus dudum non apparens non refricare. Id vero fit, si delictum vindicemus, in nullius mente & recordatione haerens. Accedit, quod & probatio delicti & defensio rei difficillima sit, quando plures anni inde vsque ab eius patratione processerunt. Annorum autem numerum & tempus, intra quod delicta commissa pro abolitis obliteratisque habenda sint, adeo vt poenae cessent, Imperantes prudenter, & praecipue pro grauitate delictorum determinabunt. Iure Romano in nullo crimine praescriptio viginti annorum excedit spatium, ex rescripto Imp. Diocletiani & Maximiani in l. 12. Cod. ad L. Corn. de fals. Quamuis ea praescriptio non impediat, quominus delinquens pro diuersitate circumstantiarum extra ordinem coerceatur. Vnde, cum in caussa criminali contra Andream Laffrentz ab Amplissimo Senatu Ciuitatis Kiliensis Facultas nostra consuleretur, suffragium, quod sequitur, anno 1726. mense Ianuario a me scriptum, inter meas chartas reperio: Nachdem dieser an dem Holz-Vogt Martens begangene Todschlag, weswegen der bisher abwesend gewesene Andreas Laffrentz zur Haft gebracht worden, schon vor zwanzig Jahren nemlich in anno 1705 geschehen, und also praescriptio statt findet, auch das homicidium in turba commissum, und ex actis inquisitionalibus, insonderheit aus dem iudicio Medicorum, eigensich nicht erhellet, daß Inquisitus Laffrentz das vulnus letale verursacht, sondern der Mitt-Inquisit Schnorr den entleibten mittelst einer Wagen-Runge, womit

er denselben vorher auf den Kopff geschlagen, tödlich verwundet haben kan, zumahl der Inquilit Laffrenk nur ein Spanisch Rohr bey der fatalen Schlägererey gebraucht, söllich der Entlebte vielleicht an dem Schlag, den ihm Schnorr zuerst beigebracht, gestorben, so wäre gestaltten Sachen und Umständen nach Laffrenk zwar mit der poena homicidii ordinaria zu verschonen, gleichwohl, da er von seinem herrlichen Leben nicht abgestanden, sondern dasselbe mit spielen, sauffen und schlagen bis hierzu beständig fortgesetzt, auch noch lezthin in der Schlägererey mit dem Sergeanten Jacob Jensen betreten worden, praestita vrpheda mit der poena perpetuae relegationis nebst Erstattung der auf den Inquisitionis-Proceß seiner Person wegen angewendeten Kosten zubelegen. Salu. mel. Dixi in nullo crimine iure Romano praescriptionem vltra viginti annos extendi. Neque enim excepta sunt crimina apostasiae, haereseos, simoniae, concussionis, suppositionis & abactionis partus, assassinii, parricidii, laesae maiestatis, & quae sint cetera, propter quae actiones criminales vltra viginti annos durare quidam existimauerunt, quos B. THOMASIVS Disp. Lips. IIX. §. 17--23. confutauit. Pariter, cum regulam constituerimus: in nullo crimine vltra viginti annos extendi praescriptionem; in adulterio, stupro, peculatu, nulla deprehenditur exceptio sed potius extensio regulae. Nam his delictis iam quinquennio praescribitur. Tantum in praescriptione peculatus aliam hodie, atque Romanis placuit, annorum rationem necesse est incamus. Quod enim lege 7. ff. ad L. Iul. Pecul. caueatur, *peculatus crimen ause quinquennium admissum non oportere obiici*, causa haec subest, quoniam furtum, cuius species peculatus, priuatis delictis seu maleficiis adnumerabant. At Germanis vero crimen est & delictum publicum, quod non requirit actionis priuatae institutionem, verum, vtut laesus satisfactionem remiserit, iudicis tamen officio continetur, vt publicae rei causa vindicet hoc delictum. Quamobrem, cum furta hodie viginti annorum praescriptio-

ne deficiantur, quia publica sunt delicta, etiam peculatus crimen, quod furtum atrocius est, non quinque sed viginti annis extinguatur. Quemadmodum enim in illo ius Romanum foris exclusimus nostris, ita etiam in hoc nuncium ei remittamus oportet. Nisi dissonos clamores excitare, & repugnantia adstruere malimus, & miseram extollere iurisprudentiae compagem, infirmo nexu cohaerentem. Ut adeo grauius errare videantur BRVNNEMANNVS Comment. Pandectar. ad l. 7. ad Leg. Jul. Pecul. & quem laudat consentientem, Antonius Matthæi, aliique, qui peculatum quinquennio hodiernum praescribi arbitrantur legisque 7. ff. ad L. Jul. Pecul. usum hodiernum asserunt. Equidem intercedat quispiam, adulterium delictum esse publicum, neque in hoc tamen viginti annorum praescriptionem offendi, sed quinquennio id aboleri. Repono: multis rationibus *Specimine secundo harum observationum* me demonstratum daturam, adulterium potius priuatis delictis seu maleficiis quam publicis accensendum esse, si quidem nota cognoscendi publicum delictum in eo recte ponitur, quod in publicum delictum ex officio inquiratur, contra in privato actor ius suum teneatur persequi. Vnde GEORGIVS BEYERVS non satis sibi constare videtur Pos. ad Inst. lib. IV. tit. 1. pos. 5. 6. 7. & in not. b. pag. 220. Similiter *Specimine secundo* error illorum, qui ecclesiasticam poenam, die *Kirchen-Busse* nulli praescriptioni obnoxiam esse volunt, manifestabitur. Vid. STRVVI Dissert. criminal. XVI. thes. 19. Vnicam hic addam observationem. CARPZOVIVS iure quidem Romano expeditum esse fatetur, quanto temporis spatio delicta praescribantur. At videri posse, ait, in Saxonia id non satis liquere, cum duas solum ius Saxonicum praescriptionum agnoscat species, vnam anni & diei in rebus mobilibus,

bus, alteram 31. annorum & dici in rebus immobilibus atque incorporalibus. Consequens itaque esse, ut alterutra harum praescriptionum quis existimet delictis praescribi, cumque praescriptio 31. annorum & dici ad res incorporales referatur, utique & 31. annis in foro Saxonico delicta deumum tolli. Vid. Pr. rer. crim. P. III. qu. 141. n. 11. Verum enim vero, etsi ipse soluerit CARPZOVIUS deinceps dubium istud, non soluit tamen rationibus satis valentibus. Ego equidem omniae illud, quidquid est, neminem facile turbare posse crediderim. Nam non sequitur: in Saxonia res mobiles anno & die, res immobiles 31. annis & die vsucapiuntur, ergo alterutra harum praescriptionum ad crimina producenda est. Quod si ita iure Saxonico concludere possimus, cur non iure quoque Romano a rerum mobilium vel immobilium vsucapione ad praescriptionem criminum ducere liceret argumentum? Atqui iure Romano actionibus, ut ipse non diffitetur Carpzovius, civilibus certa sunt praefinita tempora, intra quae institui possint, certa quoque criminalibus, vid. d. qu. 141. n. 9. 10. Iure Saxonico autem, quantum scio, criminalibus actionibus praescribendis nullum tempus constitutum est. Quare in definienda actionum criminalium praescriptione non opus habebant Saxones ad rerum mobilium vel immobilium vsucapionem oculos intendere, sed, perinde ut Romani, certum diuersumque ab eo, quod in rerum corporalium vsucapione obtinet, tempus praescriptionis criminum determinare valuerunt. Cumque illud legibus propriis non determinauerint, cum receptione iuris Romani etiam diem, qui Romano iure praescribendis criminalibus actionibus praestitutus est, adoptauisse vel vsu saltem ad fora sua transfuisse videntur.

§. XXIX.

Varios castas vidimus a quibus delictum vel reuera ab-
 est, vel abesse videtur. Plures enumerari possent, nisi *Speci-*
minis Primi filum deducendum tandem esset. Vaicam de *mortuo. An*
 delinquente, quem iudicio mors subtrahit, itemque de eius *heredes ex*
 heredum & fideiussorum obligatione obseruationem, quae *delicto eius*
 momenti alicuius est, adscribam. Vera regula est: mortem *obligentur?*
 soluere omnia. Vnde consequitur, heredes delinquentis, ex *De fideius-*
 quo hic mortuus est, ex delicto eius non obstringi. Quod *tionis pro*
 autem attinet ad fideiussiones in foris Germanorum ob cri- *delinquen-*
 minales actiones fieri solitas, eas non admittendas esse di- *te interpa-*
 xoris in delictis, quorum poena adfligit corpus, idque non *sine effici-*
 ex ratione iuris Romani, qua *nulla corporis & membrorum*
liberi hominis est aestimatio, sed ex causa a fine poenarum
 desumpta, nempe, quoniam fideiussor non deliquit, & ne-
 cesse vero est, quo deterreantur reliqui, securitasque publica
 praestetur salua, autores delictorum puniantur. Verum v-
 tramque hoc non impedit, quo minus, si accusatus vel inquit-
 tus simul actione ex delicto cuius pulsatur, & cetera se recte
 habeant, heredes & fideiussores eius haecenus teneantur. Rem
 illustrabit Responsum Facultatis nostrae Iuridicae hoc ipso an-
 no 1729. mense Aprili exaratum: Auf gehaltene Registraturen und
 einiger Zeugen Aussagen in Inquisitionen-Sachen wieder den weyländ
 Fürstl. Heßischen Jähndrich bey dem Löwensteinischen Regiment, Joas-
 chim Ernst Meyer, auch was derselbe zu seiner defension übergeben;
 sodann auch auf beschehene denunciation und daneben erhobene Klage
 weyl. Burgermeisters Marius zu Dassel hinterlassener Wittwe und Ring-
 der, denuncianten und Kläger an einem, wieder bemeldten weyl.
 Jähndrich Joachim Ernst Meyer, denuncianten und Beklagten an
 andern Theil, erkennen Churfürstl. Cölnische zur Regierung des Hoch-
 Stiffts Hildesheim verordnete Stadthalter, Cansler, Vice-Cansler
 and weltliche Räte nach eingehohlttem Rath auswärtiger Rechts-Ge-
 lehrten vor Recht: Das zwar durch des Inquisiten Joachim Ernst
 Meyers

Meyers, weyland Fürstl. Heßthens Schindrichs, Tod der Proceß erschlossen, es ist aber gleichwohl desselben Mutter, aus denen seit arrest beschlagenen Bürgern, vermöge der geleisteten Bürgschaft, des erschossenen Bürgermeisters zu Dassel Marius nachgelassener Witbe und Kindern den Schaden und Abgang ihrer Nahrung, welchen sie durch die Entleibung ihres Mannes und Vaters erlitten, nach Richterlicher Ermäßigung zu ersetzen schuldig, bis dahin der Bescheid wegen der von des Thäters Mutter gebetenen relaxation und Aufhebung des arrestes ausgefeket bleibet. Es könnte und wolte denn dieselbe die vorgeschützte exceptionem transactionis in rechtlicher Frist, und zwar besser als geschehen, erweisen, damit würde sie annoch billig gehört, der klagenden Witbe und Kinder Gegenbeweisses und anderer rechtlichen Nothdurfft vorbehältlich. Oder aber, es wäre hiesiger Orten die nach Sachsen-Recht in dergleichen Fällen gesetzte Büßung des Schadens mittelst des Wehrgeldes bräuchlich, womit sodann klagende Witbe und Kinder sich zu begnügen hätten. Jedoch ist in einem oder andern Fall des verstorbenen Inquisiten Mutter hierüber die in dieser Sache aufgewendete Unkosten zuerstattten pflichtig. R. R. W. Rationes decidendi: Hat des weyland Churfürstl. Braunschweig-Lüneburgischen Amtmanns zu Erichsburg, Hermann Ernst Meyers, Sohn, Joachim Ernst Meyer, am 20. Septembris 1722, auf dem Rathskeller zu Dassel nebst anderen bey dem Trunck und Music sich erlustiget, und als er noch selbigen Abends um 10 Uhr sich vor dem Nachhause, um wegzureiten, zu pferde geseket, hat er die eine Pistole aus dem Hüfftter gezogen, den Hahn aufgespannet, und losgedrückt, da denn die Pistole anfänglich versaget, worauf er zum zweytemahl den Hahn ausgezogen und losgeschossen, auch zugleich sein Pferd geschwencket und im wegreiten die zweite Pistole in einer anderen Strasse abgeschossen. Es ist aber durch den ersten Schuß der eben zu solcher Zeit gegen dem Rathskeller über aus seinem Fenster sehende Bürgermeister Marius dergestalt getroffen worden, daß er sofort den Geist aufgegeben, gestalt auch die empfangene Wunde laut des num. actor. 2. anliegenden iudicii Medici schlechterdings tödtlich gewesen. Nun ist zwar der Thäter flüchtig worden, es hat aber derselbe, nachdem inzwischen nicht nur des erschossenen Bürgermeisters Marius Witbe und Kinder diese Uebelthat denunciret, und daneben um billige satisfaction und Ersetzung des

des durch die Entleibung ihres respective Mannes und Vaters zugefügten Schadens gebeten, sondern man auch wieder den flüchtigen Thäter mit Stockknäueln und sonst dem inquisition-Process gemäß verfahren, um einen *lascum conductum* mithin pro auertenda gehöret zu werden Ansfachung gethan, da dem nebst Erthaltung des sicheren Geleits, jedoch, wenn Inquisit gnugsame *cauionem realem* oder an deren statt armenliche und in dem Hochstift Hildesheim gefessene Bürgen stellen würde, demselben seine rechtliche defension zu führen verstatet worden. Gleichwohl hat Inquisit weder die inungirte *cauion* bestellet, noch sich persönlich hiltiren wollen, sondern außershalb Landes und zwar in Fürstliche Hessische Krieger-Dienste sich begeben. Als er sich aber nachgehends in seinem Vaterlande wiederum eingefunden, und von neuen einige excessus wieder des erschoffenen Bürgermeisters SchwiegerSohn ausgeübet, auch dieser wegen auf ergangene requisitoriales in Chur-Braunschweigischem Au Erichsburg zur Haft gebracht worden, hat desselben Mutter, damit er nur nicht handfest gemacht werden möchte, alle ihre Habe und Güter verbürget, woben jedoch der Gefangene Gelegenheit gefunden, anderweit mit der Flucht zu entkommen, und ist derselbe eine Zeit darauf todes verfahren. Ob nun wohl scheinen möchte, daß durch den Tod des Inquisiten der Process und die wieder denselben angestellte inquisition vor erloschen und aufgehoben nicht zu achten, immassen, falls die an dem Bürgermeister zu Dassel geschenene Entleibung als ein homicidium culpolum anzusehen, wie es denn also anzusehen, und als bei gestallten Sachen nach in dergleichen Fall öftters nur poena pecuniaria statt findet, quoniam in homicidium culpolum nulla certa poena in iure constituta est, quo casu arbitraria poena decernitur,

CLASEN. *ad Const. Crim. Carol. V. art. 146. pag. 481.*

aldenn auch post mortem delinquentis das Verbrechen und die Strafe dauert, nam si ex delicto imponatur poena amissionis bonorum vel multa pecuniaria, eius nomine heredes quoque possunt conueniri,

CARPZOV. *Pr. rer. crim. P. III. qu. 131. n. 7. conf. elud.*

Respons. Lib. III. tit. 4. resp. 38. n. 9. seq.

hite

hiernächst, soviel die von des erschossenen Bürgermeisters Wittbe und Kindern gefoderte satisfactioem priuatam betrifft, es das Ansehen hat, daß solches Suchen ungegründet, in Betrachtung daß (1.) die actio legis Aquiliae vtilis angebrachter massen keine statt zu haben scheinet, als welche nur, si damnum dolo vel culpa datum fuerit, angestellet werden mag,

l. 5. §. 1. ff. ad L. Aquil. l. 11. ff. cod.

STRVV. Syntag. Iur. Civ. Exerc. 14. tit. ad L. Aquil. §. 21.

nach des defensoris Anführung aber das homicidium quaestionis pro mere casuali zu halten, wie denn zwischen dem Entlebten und dem Thäter keine Feindschaft verspühret worden, und der letztere vorgegeben, daß er die Pistole auf die Erde gehalten, durch des Pferdes springen und heben aber geschehen seyn müsse, daß der Schuß in die Luft und nach des erschossenen Fenster gegangen, (2.) der Thäter verstorben, folglich nunmehr auch die Actio ex L. Aquilia erloschen, indem selbige contra heredes zu erheben in den Rechten nicht nachgelassen.

§. 9. Inst. de L. Aquil. l. 23. §. 8. ff. ad L. Aquil.

und wenn auch gleich noch bey Lebzeiten des Thäters des erschossenen Wittbe und Kinder auf die Ersetzung des durch die Entleibung ihres Mannes und Vaters ihnen zugezogenen Schadens geklaget, Beklagter jedoch (3) nirgends litem contestiret, mithin die Mutter des Thäters oder desselben Erben dissals nicht zubelangen seyn, quoniam actiones poenales civiles, quibus petimus resarcitionem damni expensarum, & interesse, vel pecuniariam poenam nobis tanquam parti applicandam, contra heredes non nisi lite a reo defuncto contestata continuantur,

§. 1. Inst. de perpet. & temporal. action. l. vn. Cod. de del. def. l. 139. ff. de R. I.

CARPZOV. Lib. III. tit. 4. resp. 38. n. 23. seqq.

nicht zugehenden (4) daß nach verschiedener Doctorum Meinung in dem Fall, da der Entlebte wie allhier so fort den Geist aufgegeben, actio ex L. Aquilila vtilis ganz unstatthafft ist, cum nihil deceserit patrimonio occisi, & ea propter heredis conditio reddi-

ta non sit deterior; mors ipsa autem non naturalem, sed
saepius fatalem terminum habeat,

STRYK. *Vf. Modern. ff. tit. ad L. Aquil. §. 9.*

ibique BACHOV. ad TREVTLER.

auch (5) aus des Thäters Mutter exhibitio num. actor. 81. erscheint,
daß ihn sein Vater in soweit enterbet, daß er aus der väterlichen Ver-
lassenschaft nur die Hälfte dessen, so die andern Kinder und Erben
bekommen, haben sollen, derselbe aber von diesem seinen väterlichen ge-
ringen Erb-Antheil, nach Abzug der Schulden, wenig oder nichts ver-
lassen, folglich, wenn gleich sonst alles seine Richtigkeit hätte, des Thä-
ter Mutter gleichwohl nicht als Erbin angesehen werden könne, viel-
weniger derselben (6) als einer Bürgin ihres Sohnes die zu Erichs-
burg arrestirten Korn-Früchte länger vorzuenthalten seyn, und noch
darüber die Erstattung der Unkosten auferleget werden mögen, cum
in delictis quorum poena corpus affligit, dergleichen per mox
deducenda in gegenwärtigem Fall vorkommet, fideiussio regulari-
ter non admittenda sit, quippe quae fini poenarum aduerfatur,

GEORG. BEYER. *Delin. Iur. Civil. tit. Inst. de fideiuss. pos. 13*

die Unkosten aber wegsfallen müssen, da das delictum und die Strafe
durch des delinquentis Tod weggefallen, und selbiger mit dem Tode
alles bezahlt hat, ja diesertwegen nicht einmahl pro victo geachtet wer-
den kan, regula autem, quod victus victori restituere debeat ex-
pensas, in criminalibus quoque locum inuenit per ea, quae
tradit,

CARPZOV. *Pr. rer. crim. P. III. qu. 138. n. 3. 4. 5. seq.*

Dennoch aber und diereil auf ein homicidium lata culpa commissum
ordentlicher Weise nicht eine Geld-Busse sondern die Landes-Verweis-
ung, oder auch der Graupenschlag erkannt zu werden pflaget,

CARPZOV. *Pr. rer. crim. P. I. qu. 27. n. 33.*

GEORG. BEYER. *ad Const. Crim. Carol. V. art. 146. pos. 12.*

pag. 187.

KRESS. *ad Const. Crim. Carol. V. art. 146. §. 2. pag. 317.*

und denn die von dem verstorbenen Inquisiten an dem Burgermeister
Marinus zu Dassel begangene Entleibung pro homicidio lata culpa
com-

commisso zuhalten, indem derselbe, da er des Abends in der Stadt Dassel losgeschossen, nicht allein wieder die Straffs-Hilfshemische Pollicey-Ordnung, krafft welcher articulo 134. nach Anführung der Witbe des Erschossenen Marius, in Städten, Flecken und Dörffern besonders bey Nachtzeit zu schiessen ernstlich verboten, gehandelt, sondern auch an einem Orte, alwo am leichtesten Schade geschehen kan, nemlich auf öffentlichen Markte und vor dem Rathhause die Pistole, ohngeachtet dieselbe mit einer Kugel geladen gewesen, gelodet, und zwar mit gutem Vorbedacht, gestalt Inquisir, als die Pistole das erste mahl versaget, den Hahn von neuen gespannt, losgedrucket, und sodergestalt den in seinem Fenster liegenden Burgermeister Marius erschossen, woraus allein eine lata & grandis culpa, wie Carpov dieselbe in der angezogenen quaestione 27. n. 20. beschreibet, gnugsam sich zu tage leget, insonderheit da zugleich nicht eine geringe suspicio doli hinzu reit, angesehen der Zeuge Otto Friederich Winternell eidlich ausgesaget:

Dasß der Thäter die Pistole auf des Burgermeisters Marius Haus zugehalten, und wie die Pistole zum erstenmahl versaget, zum zweytenmahl den Hahn aufgezogen, auf des Marius Fenster gerade zugehalten, und die Pistole losgeschossen, darauf sein Pferd geschwencket und vom Markt geritten zc.

ingleichen des erschossenen Burgermeisters Witbe, als sie von dem Schuß und Fall ihres Mannes erwachet, und aus dem Bette gekommen, befunden, daß ihr entleibter Mann mit dem Kopffe ohnweit dem Lichte, welches er seiner Gewohnheit nach auf die Erde gesetzt gehabt, gelegen, da denn zwar das Licht ausgelöschet gewesen, jedoch der Rauch noch davon gegangen und der Docht geglimmet, welches nicht weniger derselben Haus-Magd, Anna Margaretha Sieborg, nachdem selbige auf ihrer Frauen Schreyen in die Cammer gelauffen, also wahrgekommen, auch daneben, daß ihr seliger Herr mit dem Lichte in die Schlaf-Cammer gegangen, ausgesaget, solchemnach, da von dem Fall des erschossenen das Licht vermuthlich ausgewehet, geschlossen werden möchte, daß der Thäter den Burgermeister Marius in seinem Fenster liegen gesehen, und wohl gar vorsecklich nach ihm geschossen, wenigstens hiedurch eine besondere petulantiam und imprudentiam, worinnen nach Maßgebung des 146. Articuls der peinl. Halsgerichts-Ordnung

nota

nota cognoscendi homicidium culposum lieget, an den Tag gegeben, indem er nicht einmahl auf dem Markte vor dem Rathhause und in dem Angesicht des Burgermeisters bey Abendzeit mit Ruge zu schiessen Scheu gerragen, sondern gar nach des Burgermeisters Fenster gezelet; folglich bey diesen Umständen der verstorbene Thäter mit einer Geld-Straffe nicht frey gekommen seyn würde, mithin in praesenti casu es bey der Regel, quod criminis reo defuncto crimina & poena extinguatur,

l. 6. ff. de publ. indic. l. 20. ff. de poenis.

CARPZOV. P. III. quaest. 141. n. 1. seq.

verbleibet, ferner die von des erschossenen Burgermeisters Marius Witbe und Kindern geerbene *satisfactio privata* so wohl in der natürlichen Billigkeit als *praxi forensi* begründet, und entweder *actione in factum*, oder *legis Aquiliae vtili* gefordert werden kan, *hodie enim ex quocunque damno agimus ad reparationem contra eum, cuius culpa datum est, siue actionem in factum, siue legis Aquiliae dixeris,*

BOEHMER. *de Actionib. Sect. II. cap. 11. §. 23.*

Demwider dasjenige, was in den *rationibus dubitandi numeris* 1. 2. 3. 4. 5. und 6. zubefinden, nichts versängt, in reiffer Erwägung (1.) kurz vorher dargethan worden, daß die quaestionirte Entleibung nicht *pro homicidio casuali*, sondern *lata culpa commisso* zu achten, und demnach der daher der Wittve und Kindern des erschossenen zugehörige Schaden *ex lege Aquilia* zu ersetzen ist, (2.) das *ius Canonicum*, welches die Erben desjenigen, der den Schaden zugefüget, zur Ersetzung desselben verbindet,

c. ult. X. de sepultur. c. 5. X. de raptorib.

den *iuri Civili Romano* billig vorzuziehen,

LEYSER. *Mediat. ad ff. ad lib. X. tit. 2. mediet. 8. coroll. 3.*

insonderheit da diese Verordnung des *iuris Canonici* mit den *meritis* der Teutschen überein kommet,

THOMAS. *Dissert. de larva L. Aquil. §. 58. 59. 60. & nota*

ad ff. tit. ad Leg. Aquil. pag. 133.

auch (3.) die *actiones poenales civiles, ad reparationem damni,*

Q

ex.

expensarum & interesse vel poenam pecuniariam parti applicandam iure Ciuili wieder die Erben, ob schon lis von dem defuncto noch nicht würclich contestiret worden, in dem Fall angestellet werden mögen, wenn der defunctus litem zu contestiren mittelst verschiedener ungegründeter Ausflüchte sich geweigert, quodsi enim per subterfugia & cauillationes rei steterit, quo minus litem is fuerit contestatus, lis quoad transmissionem & perpetuationem actionis pro contestata habetur, atque ad heredes continuatur,

CARPZOV. *lib. III. tit. 5. resp. 39. n. 21.*

Der verstoffene Thäter aber testantibus actis allerhand Ausflüchte gesucht, indem er bald einen saluum conductum gebethen, bald die vorgängig iniungirte caution nicht bestellen wollen, bald das Land gesäumet, bald wieder sich daselbst eingefunden, bald der Wache, so ihm gefangen, entgangen, bald so gar eine exceptionem transactionis opponiret, wodurch allein lis pro affirmatiue contestata angenommen werden möchte, zu geschweigen, daß verschiedene Doctores nicht ohne Grund davor halten, welchergestalt heutiges Tages und nach der praxi Germanici fori nicht durch die litis contestationem, sondern, so bald die citatio ergangen, die actiones ad heredes transmittiret werden,

vid. GEORG: BEYER. *Posf. Pandect. tit. de iudic. posf. 158. seq. pag. 187. 188.*

(4.) Die Meinung derjenigen, welche behaupten, daß in dem Fall, da der Entleibte so fort den Geist aufgegeben, actio ex L. Aquilia utilis unstatthafft sey, weil dem patrimonio des Entleibten nichts abgegangen, und demnach der Erbe sich nicht zu beklagen habe, mit der größten Unbilligkeit verknüpffet, und weder in ratione naturali noch iure positiuo gegründet ist, anerkennen Strypf an dem angezogenen Orthe des vsus Moderni Pandectarum selbst gestehet, daß nichts unbilliger erdacht werden könne, als wenn der Witbe und Kindern des Entleibten, welcher sofort todes verfahren, alle Ersetzung des dadurch deselben überkommenden Schadens abgeschlagen werden solte, nächst dem Struuius in dem Syntagmate Iuris Ciu. tit. ad L. Aquil. Exer. citat. XIV. tit. 26. pag. 517. 518, daß allerdings dem patrimonio

occi-

occisi durch dessen Entleibung etwas abgehe, mit besseren Grunde vertheidiget, nam respectu operarum, quibus quis caruit, vel cariturus est, item propter impendia in curationem facta patrimonium censetur diminutum,

STRVV. cit. loc.

solches auch in iure positivo deutlich genus verordnet,

vid. leges a STRVVIO c. l. adductas, nempe l. 5. in fin. ad

L. Aquil. l. 7. pr. cod. l. 13. pr. cod. l. 23. §. 3. cod. l. 27.

§. 17. cod. l. ult. de his qui effud. vel detec. l. 52. §. 10.

pro soc.

conf. MEV. P. I. Dec. 211.

die ratio Strykii aber, quod mors ipsa non naturalem sed saepius fatalem terminum habeat, von keinem Gewicht ist, inmassen solches gestalt ein jeder Todschläger, wenn schon durch desselben culpam, wie in casu praesenti, die Entleibung geschehen, mit dergleichen fatalität sich zu entschuldigen suchen würde, auch solcher fatalis terminus vitae um deswillen nicht pro absolute & simpliciter fatali seu necessario angegeben werden mag, quoniam datur vitae terminus iuris sensu probabilis,

l. 68. ff. ad L. Falcid.

dessen Strykian an mehrerwehntem Orthe selbst nicht in Abrede seyn laßt, und daher vor unbillig hält, der Witbe und Kindern die Entschädigung des Schadens abzusprechen, welchen sie durch die Entleibung ihres Mannes und Vaters an ihrer Nahrung erlitten, der doch secundum probabilem vitae terminum noch viel Jahre leben können, welches alles bey gegenwärtigem homicidio zutrifft, indem der erschossene erst das 47ste Jahr seines Alters erreicht, und seiner Leibes-Beschaffenheit nach noch weit höher sein Leben bringen können, (5.) die von des verstorbenen Thäters Mutter vorgeschükte Enterbung desselben theils wieder rechtlich, weil der Todschlag unter denen in der Novella 115. erzehnten causis exhaeredandi nicht mit angeführet wird, theils aus solcher Enterbung des Thäters noch nicht folget, daß desselben Mutter nichts Erbin von dem Thäter sey, allenfals selbige des erschossenen Bürgermeisters Witbe und Kindern vermöge der vor ihren Sohn geleisteten

Bürgschaft verhaftet ist, wie denn (6.) dergleichen fideiussiones und cautiones bewandten Umständen nach auch in delictis, quorum poena corpus adligit, insonderheit in dem Fall, da der delinquent flüchtig und durch Sect-Briefe oder sonst nicht zur Hafft gebracht werden mögen, gleichwohl derselbe nachher um einen saluum conductum specialem angehalten, nothwendig sind, gestalt der in rationibus dubitandi hoc num. allegirt. *Deyer* diese limitation daselbst angehangen,

vid. tit. Inst. de fideiuss. pos. 13. not. 1.

selchemnach des Thäters Wutter gleichermassen wegen der Unkosten sich anheißig gemacht, welchem nicht entgegen, daß er, nachdem er ante sententiam verstorben, nicht als victus anzusehen, massen die Regul: quod non nisi victus expensas refundat, auch in criminalibus verschiedne Abfälle leidet, bevorab da die Erstattung der Unkosten eigentlich nicht mit unter der Strafe begriffen wird, daher nach Befunden die Erben des verstorbenen delinquentis die Unkosten der inquisition tragen;

vid. omnino LVDOVICI Einleit. zum Peinl. Proceß

cap. 12. §. 8. 9. 10. 11. seq.

wozu noch kommt, daß hier in Betrachtung der von des erschoffenen Wirbe und Kindern zugleich gefoderten satisfactionis privatae sich eine causa ciuilis mit eingemischer, welche nicht weniger ratione der Kosten auf des verstorbenen Thäters Erben transmittiret worden, im übrigen aus den actis nicht erhellet, daß in den Landen des Hoch-Erfftes Hildesheim das in casu homicidii nach Sachsen-Recht den Averbawnden des Entlebten zuzahlende Wehr-Geld eingeführet, welchemfalls des erschoffenen Wirbe und Kinder sich damit zu begnügen hätten, gestalt ihnen sodann keine andere actio ciuilis zustünde, iure Saxónico enim expedita res est, tali casu nullam actionem ciuilem superesse, nisi ad praestationem Werigeldi, quo soluto, non quidem a poena culpae, beide tamen ab vltiori actione ciuili liberatus est occisor,

STRYK. Vf. Modern. Pand. tit. ad L. Aquil. §. 9.

So ist nach Inhalt des Urtheils erkannt worden. *B. R. W.* Habes itaque, Lectör, vsum actionis ex lege Aquilia vtilis. Si nomen actionis vtilis ex lege Aquilia stomachum tibi moueat, actio.

actionem in factum appellare licebit. Si nec hanc ferre potes, ipse ferendus non es animique tui debilitatem aequae miror, ac illorum arrogantiam, qui Werigeldo Saxonico haecredibus occisi hodiernum satisfieri posse credunt, illudque extra Saxoniam atque in iis locis, ubi alia introducta iura sunt, visu receptum arbitrantur. Existimauerim fere, vel in ipsa Saxonia Werigeldum, utpote quod, si nostra tempora cum prioribus saeculis conferas, in summam pecuniae admodum modicam excurrit, vel abrogandum vel ampliandum augendumque esse. Et licet non inficias eam, in vniuersa Germania Werigeldum obtinuisse, id quod de legibus Alemanorum testatur Chronicon Alfatiae Koëgnigshouii ex editione Schilteri pag. 625. seqq. atque de Frisiorum legibus ego asserui in Commentatione de Vicariatu Saxonico in Frisia Orientali pag. 49. & alii de aliis, hoc tamen mihi quilibet largietur, illo casu actionem legis Aquiliae vtilem, vel, si mauis, actionem in factum moribus hodiernis longe esse accommodatioram: non ideo, quia cum Romanorum ceteris placitis sit recepta, sed, quoniam ipsi rationi congruit & nostro in primis aeuo. Sane actione in factum instituta iudicis arbitrio prudenti aliquid relictum est, quem tum in determinanda satisfactione damnaeque refarcitione ad personarum, qui eam petunt, itemque ad occisi, conditionem, aetatem aliasque circumstantias respicere vtrisque oculis oportebit. Id verbis sententiae in hunc §. transcriptae: nach Richterlicher Ermäßigung, indicare volumus. Eadem sententia satis declarat, etiam in actionibus criminalibus fideiussiones admitti iure & praxi Germanorum. Clarus hanc in rem textus extat in dem Sächs. Land Recht Lib. I. arr. 6. Wer das Erb nimmt, der soll zu Rechte die Schuld gelten, als ferne das Erb währet mit der fahrenden Haab. Dieberey, Raub, oder Spiel-Geld ist er nicht pflichtig zu gelten, noch keine dergleichen Schuld

Schuld, dann solche, der er Nutz oder Wiederstattung empfangen hätte, oder da er wäre Bürg vor worden.

§. XXX.

*Casus Crimi-
nalis de
ligatione
magica.*

Vt fidem meam, quam adstrinxi, liberem, exhibeo Tibi, Lector candide, si ita loqui licet, casum ligationis magicæ. Meum de eo iudicium vide supra §. 26. pag. 95. quod sat scio, probabis, si illum praelucente ratione recta attentoque animo legeris, neque præteritorum sæculorum nugæ Tibi placuerint etiamnunc:

Protocollum Inquisitionis
in Sachen
des inquirenden Gerichts des Klosters Preetz
wieder
Andreas Brehmern, Inquisiten,
in puncto Ligaturæ magicæ.

Nachdem den 26. Octobr. anno 1681. bey Sr. Hochwürdt. dem Herrn Probsten, Herrn Joachim von Ahlesfeldt, von Dertel Königs Ehefrauen Magdalena, klagen vorgebracht, wie daß sie in glaubwürdige Erfahrung gekommen, daß Andreas Brehmer allhier in Preetz sich verlauten lassen, welchergestalt er bey ihrer am 12. Septembr. allhier aufm Kloster beschenehen copulation und zwar bey dem von ihr gesprochenen Ja-Worte ein Schloß zugeschlossen, worauf erfolget, daß sie in solchen Stand gesetzt, daß ihr Mann ihr unmöglich fleischlich bewohnen könne, gestalt sie sich dann ganz anders, als vorhin vor der Hochzeit, befunde, mit Bütte diesen Andreas Brehmer solcher Frevelthat and verübten delicti halber, nach Gebühr Rechtsens anzusehen und zu bestraffen; und darauf derselben Ehemann Dertel König auch vernommen, welcher obiges alles also wahr zu seyn berichtet, daß nemlich seine Frau nicht in dem Stande, daß er ihr fleischlich bewohnen könne, und wäre Andreas Brehmer für etwa 14 Tagen zu ihm gekommen, mit Bütte, er, König, möchte ihm keinen Schimpff anthun, zumahlen er von einem Schlosse würde gehöret haben, welches aber nur Pessen wären

und

und ein altes Schloß, wozu kein Schlüssel vorhanden, er wolle ihm etwas von Hamburg mitbringen, hätte ihm auch Müsse geschickt, so er aber remittiret und nicht annehmen wollen: Als ist die summarische Zeugschafft hierüber den 26. Octob. in des Herrn Probstens Amtshause, (wobey der Herr Probst praesidiret, Herr Burgermeister Vekoldt pro Assessore, und ich der Kloster-Schreiber & Notarius publicus, pro Actuario adhibiret,) als gewöhnlicher Gerichts-Stelle vorgenommen worden, und hat

1. Christian Meyer, Einwohner zu Preetz summariter ausgesaget, daß selbigen Tages, als Detlef König Hochzeit gemacht, etwa vor 5 Wochen, Caspar, Papiermacher von Clausdorff, in Beysen des deponenten und Jofias Gundelachs, dem Andreas Brehmer sein Haus abgeheuret, da Andreas Brehmer gesaget, er müsse hinauf zur Hochzeit, sie aber hätten ihn bey sie zu bleiben genöthiget, allein er wäre darauf bestanden, er müsse hinauf und wolle bald wiederkommen, wäre darauf, nachdem er seinen Mantel umgenommen, nach dem Kloster gegangen, um eine kurze Zeit wiedergekommen, und als sie ihm zugeredet, ob er schon wieder käme, hätte er geantwortet: er hätte das seinige schon verrichtet, worauf er ein Schloß aus der Tasche genommen und gezeigt, selbiges aber sofort wieder bey sich gesteckt.

2. Jofias Gundelach aus Preetz saget summariter, daß er mit Caspar Ahrendt und Christian Meyer, des Tages, als Detlef König Hochzeit gemacht, in Andreas Brehmers Hause gewesen, und hätte Caspar Ahrendt diesem Brehmer sein Haus abgeheuret, und wäre Andreas Brehmer darauf mit dem Mantel nach der Hochzeit gegangen, hätte sich aber verfluchet, daß er zwar dahin gehen, aber nicht länger da bleiben wolte, biß die copulation geschehen, worauf sie ihm zugeredet, fals er nicht länger allda zu bleiben gedächte, so mögte er lieber wegbleiben, und den jungen Leuten keinen Schimpff anthun, allein, er wäre dennoch weggegangen, und bald darauf wiedergekommen, sagende: da bin ich gewesen, als sie Ja sagten, da schnapte ich zu, und hätte mit der Hand auf die Tasche geklopffet, darinnen ein Schloß auf einem Schnupftuch gelegen, so deponent gesehen, und hätte er weiter gesaget: Sie, die Hochzeit, gedächten Geld von ihm zu haben, solte aber nun wohl nicht an gehen; Nachgehends wäre er einige Zeit hernach, in deponenten Haus gekommen, da dessen Frau ihm vorgehalten, daß solche That nicht

ehlich wäre, sondern mit unter die Heresy gehöre, worauf er geantworret: er hätte nichts böses damit gemeinet, möchte wohl geschwiegen haben, und müste der Teufel ihm in den Munde gefessen haben, als er solches geredet, hätte wohl lieber schweigen mögen. Nach welchen Umständen von Sr. Hochwürd. dem Herrn Probstem für gut befunden worden, daß man Andreas Brehmers Person sich zu versichern, welcher auch noch selbigen Tages, als den 26. Octobr. in der Pforte verwahrt und beygehalten worden. Und weilten aus beschehener summarischer disposition erhellet, daß Casper Ahrendts, Papiermacher, zu Clausstorff wohnend, selbigen Tages, als Detlef König Hochzeit gehalten, mit in Andreas Brehmers Hause gewesen, als ist derselbe den 27. Octobr. vorbeschrieben, und hat summariter deponiret:

3. Daß er selbigen Montages, als Detlef König Hochzeit gehalten, zu Preetz in Josias Gundlachs Hause gewesen um ein Haus zu heuren, da Andreas Brehmer allda gegenwärtig ihm sein Haus angeboten, und als Josias Gundlach ihm, Brehmern, gesagt, er würde zur Hochzeit gehen müssen, und also zu Beschichtigung des Hauses wenig Zeit übrig haben, hätte er geantworret: er müste nur der copulation beywohnen. Als sie nachgehends in Brehmers Haus gekommen, hätten sie ihm zugeredet, er mögte lieber zu Hause bleiben, wann er nicht länger bey der Hochzeit bleiben wolte, und also denen Hochzeitern keinen Schimpff thun, wenn er ihnen keine Ehre anthun wolte, allein er hätte sich nicht abhalten lassen wollen, und wäre nach etwa einer halben Stunde wiedergekommen, da er gesagt: das ist vorbey. Jungfer Dorothea Schacken und Jungfer Abel Christina hätten ihm nachgeschicket, er mögte bleiben, und als ihm etwa Schimpff begegnet, solte ihm am Abend Ehre wiederfahren, aber er hätte nicht bleiben wollen, und habe darmit auf die rechte Tasche seines Rocks, so offen gestanden und darinn ein Schloß aufm Schnupstuch gelegen, geklopffet, und gesagt: kommest du mir so, so komme ich dir so, worauf er herumgesprungen und sich verlauten lassen: als sie Ja gesagt, hätte es quix gesagt.

Worauf am 31. Decbr. Inquisitus Andreas Brehmer vorgefordert, welcher gestanden und ausgesaget, daß er nach seiner hergebrachten Gewohnheit im besten Kleide mit dem Mantel nach Detlef König Hochzeit gegangen und der copulation beygewohnt, nachdem er aber einen Hautsmann in seinem Hause gehabt, hätte er zurück geeilet und die

die Leute in seinem Hause wieder vorgestanden, mit welchen er sich lustig gemacht, weiln sie einen Dudelsack gehabt, worauf er ein zubrochenes Schloß, welches er vorizo bey sich hätte, und vorzeigete, von seinem Ofen genommen, ihnen gesagt, er hätte wohl ehe gehöret, wenn man ein Schloß bey der copulation zuschloße, so bekämen die copulirten keine Kinder, und hätte er also bey der copulation das Schloß zugeschlossen; welches alles aber er nur zum wosfen gesagt, um ihnen eine Lust zu machen, er hätte zwar vernommen, daß Hans Maes gesagt, er hätte gehöret, daß bey der copulation von ihm Inquisito ein Schloß zgedrückt, allein Hans Maes wäre weit von ihm gestanden, Mr. Adolph Koch aber und der Herr Kloster-Pastor wären nebst bey ihm gestanden, welche nicht würden sagen können, daß sie es gehöret, das Schloß habe er im Hochzeit-Hause nicht gehabt, sondern erstlich bey sich gesteckt, als er von der copulation wieder in sein Haus gekommen, und hätte er folgendes Ziel Möllern das Schloß zugestellet, um den Leuten solches zu zeigen, und dadurch zu erweisen, daß er unschuldig wäre, welcher ihm solchanes Schloß in die Pforte wieder zugeschicket hätte.

Welchenmächst die Inspectio ocularis um das corpus delicti abseim der Frauen zueforschen für nöthig befunden, und sind darauf zu solchem Ende Catharina Wagners, Heb-Amme, Catharina Havemanns und Delgart Evenhagens, alle aus Preetz, am 2. Novemb. vorgesordert und committirt, welche folgenden Eyd abgestattet:

Ich Catharina Wagners, ich Catharina Havemanns, und ich Delgart Evenhagens schwöre hiermit zu Gott und auf das heilige Evangelium einen Eyd, daß ich in der mir anbefohlenen Besichtigung und Begreifung des Detleff Königs jungen Frauen, um ihren jetzigen Zustand, wie derselbe doch beschaffen, zueforschen, allen möglichen Fleiß anwenden, und wie ich es befinde an die Obrigkeit getreulich berichten, und mich in solchen allen ohne Gefährde erweisen will, So wahr mir Gott helffe und sein heiliges Wort.

Worauf diese committirte Frauen folgenden Tages als den 3. Novembr. diesen Bericht und relation eingebracht und abgestattet:

Daß sie bey beschehener visitation und Besichtigung diese Magdalena Königs nicht anders und in keinem andern Stande gefunden, als wie ein dergleichen zu Jahren gekommenes Mensch beschaffen wäre und brägen sie nicht wissen, warum der Mann nach solcher Beschaffenheit

R

ihre

ihr nicht sollte fleischlich beywohnen können, zumahlen sie bey bescheider Begreiff, und Untersuchung sowohl innerhalb als vorn alles natürlich offen befunden und dazu keine Hinderniß angemercket, nur daß sie, Magdalene Königs, feste darauf bestanden, daß ihr Mann, wegen der ihrer seits empfundenen grossen Schmerzen, ihr unmdglich bekommen könne und ihr solches angethan seyn müste.

Und weil Herr Johann Fuchs, Bürgermeister zu Kiel, pro fiscali constituiret worden, welcher nachfolgende interrogatoria inquisitionalia dem Gerichte übergeben; Als ist Inquisitus Andreas Brehmer am 2. Novembr. über solche interrogatoria inquisitionalia in gewöhnlicher Amts-Stube, da das Gericht abermahl von vorbenannten Versohnen besetzt gewesen, vorgenommen worden, und folgende Beantwortung darüber gethan;

**Interrogatoria inquisitionalia
des Klosters Preek,
wieder**

**Andreas Brehmen, Inquisitum,
in puncto ligaturae magicae.**

1. Wie Inquisit heiße? Andreas Brehmer.
 2. Wer seine Eltern gewesen? Detlef und Catharina Brehmerin.
 3. Was für Nahrung seine Eltern gepflogen? Der Vater sey ein Schuster gewesen.
 4. Wo sie gewohnt? In Preek.
 5. Wie alt Inquisit sey? Etwa 40 Jahr.
 6. Ob er im Ehestande lebe oder nicht? Sey ein Wittwer, und die Frau seither Michaëlis 2 Jahr todt gewesen.
 7. Wo er sich aufhalte? In Preek in seinem eigenen Hause.
 8. Wovon er sich ernähre? Von seinem Schuster-Handwerk.
 9. Ob er Detlef König und seine eigige Frau Magdalena kenne? Affirmat.
 10. Ob er ihnen verwandt? Der Mann sey seiner seel. Frauen Bruder, sie aber sey ihm nicht verwandt.
 11. Ob sie gute Freunde zusammen seyn? Nein, wenn sie gute Freunde zusammen wären, wäre es nicht dazu kommen, und rühre die Feindschafft daher, daß er gerne sein Haus haben wollen.
- Als nach dem obigen Verstand der Worte: Wenn sie gute Freunde

- de wären, wäre es nicht dazu kommen, gefragt, antwortete er: sie würden ihn um so ein Wort, das er geredet, nicht verklaget haben.
12. Ob nicht diese beyde den 12. Sept. sechzig Jahres Hochzeit gegoben? Hochzeit hätten sie dieses Jahr gemacht, aber den eigentlichen Tag wisse er nicht.
 13. Wo und an welchem Orth sie copuliret worden? Im Kloster in ihrer Jungfrauen Hause, deren Nahme ihm untwissend.
 14. Ob Inquit mit zur Hochzeit geladen worden? Affirmat.
 15. Ob er nicht zur Hochzeit gewesen? Bey der Trauung sey er allda gewesen.
 16. Ob er mit bey der copulation gewesen? Affirmat.
 17. Wo er gestanden, da die copulation verrichtet worden? Bey dem Kloster-Pastoren und Adolph Gärtner, unten nach der Thür werts.
 18. Warum er nicht mit zur Hochzeit gehen wollen? Weiln er Leute in seinem Hause gehabt, die ihm 100. Rthlr hätten thun wollen, weßhalb er nach Hause geeilet, und, die Wahrheit zubekennen, wäre die Ursache auch mit gewesen, weiln der Bräutigam bey ihm das Handwerk gelehret, und sein naher Schwager gewesen, daß ihn solches geschimpfet, daß er nicht bey ihm zum Zuführen eberen gemesen.
 19. Warum er dann mit seinem Mantel zur copulation gegangen, derselben bezogehnet und nach derselben Endigung wieder weggegangen? Wäre niemahlen ohne Mantel von Jugend auf vor diesem zur Hochzeit gegangen, und habe auch dismahlen kein Hochzeit-Geschend gegeben.
 20. Warum er das Schloß zu sich genommen? Negat, er habe es nicht bey sich gehabt.
 21. Warum er sich in seinem Hause gegen die Anwesende versuchet, daß er nicht zur Hochzeit, sondern nur zur copulation gehen wollen? Dasein er es gethan hätte, so wäre es darum geschehen, daß er das Geld nicht hätte gehen lassen wollen.
 22. Ob er nicht ein Schloß in seiner Tasche am Rock gehabt, als er wieder von der copulation in sein Haus zu den obigen Freunden gekommen? Negat.
 23. Was er denn für Worte und Reden zu denen Anwesenden geführt, als er wieder von der copulation zu ihnen in sein Haus gekommen? Negat was die ersten Worte gewesen.

24. Was er damit gemeinet, da er bey seiner Wiederkunft zu denen Anwesenden gesagt: da bin ich gewesen, da sie Ja sagten, da schnappte ich zu? Bekennet, daß er die Worte geredet habe, und wären es eben die Scherz-Worte die er geredet hätte, es wäre aber nicht so fort als er von der copulation gekommen, sondern hernach als sie herum getruncken und die Sack-Weiffe gehabt hätten, geschehen.
25. Ober nicht dabey auf seine Tasche im Rock, worin auf einem Schnupftuch ein Schloß gelegen, geklopffet? Affirmat, er hätte aber das Schloß von seinem Rachel-Ofen genommen.
26. Ob er nicht dabey gesagt: kommst du mir so, so komme ich dir so? Affirmat, er hätte es wohl gesagt.
27. Ob er nicht ferner gesagt: sie gedachten Geld von mir zu kriegen; aber es soll nun wohl nicht angehen? Affirmat.
28. Welche er hiemit gemeinet, so Geld von ihm haben solten? Er hätte die jungen Leute, seinen Schwager gemeinet.
29. Ob er nicht Detlef Königen Geld schuldig sey? Affirmat.
30. Wieviel? Haben sich auf 100 Marck vertragen, als sein Schwager zu Hause gekommen.
31. Was doch das bedeute, wann man bey der copulation ein Schloß zuschloß? Er habe es kein Verdrage nicht gethan, aber wohl gehört, daß es die Bedeutung hätte, daß sie keine Erben bekämen.
32. Ob er nicht nach der Zeit in Josias Gundelachs Haus gekommen? Affirmat, selbigen Tages und auch wohl nachgehends.
33. Ob nicht dessen, Gundelachs, Frau ihm, Inquisito, diese That, daß er das Schloß bey der copulation zugeschlossen, vorgehalten und verwiesen habe? Affirmat, sie habe es gethan, in Meynung daß er die That gethan habe.
34. Wie sie doch zu ihm gesagt? Wißte die Worte nicht eben, sie aber werde es wissen.
35. Was er, Inquisit, darauf geantwortet? Nescit.
36. Ob er nicht geantwortet, er möchte es wol geschwiegen haben. Ist es müßte der Teufel ihm um Munde gefessen haben als er solches geredet? Affirmat, und zwar nach der Zeit, als die Leute von seinen Reden Glauben gemacht, als solte er solches gethan haben.
37. Ob nicht er, Inquisit, vor ein 14 Tagen oder 3 Wochen zu Detlef Königen gekommen? Affirmat.

38. Ob er nicht zu Königen gesagt, (1) er würde wohl von einem Schloß gehört haben, (2) es wären nur Poffen und (3) ein altes Schloß, wozu kein Schlüssel? Affirmat.
39. Ob nicht Inquisit ihn, Königen, dabey gebeten, er möchte ihm keinen Schimpff thun? Affirmat, er möchte kein Wunder davon machen und ihm keinen Schimpff thun.
40. Was für Worte Inquisit bey Zuschließung des Schloffes gebraucht? Er habe kein Schloß zugeschlossen, und also keine Worte sprechen können.
41. Bey welchen des Priesters Worten er das Schloß zugebrücket? Er habe kein Schloß zugebrücket.
42. Wo er das Schloß gelassen? Das Schloß sey gegenwärtig.
43. Von wem er es gehört, daß man bey der copulation ein Schloß zuschließen solle? Er habe es mannigmal gehört, wisse aber nicht von wem.
44. Was solche Zuschließung vor Würdung habe und ausrichte? Das möge Gott wissen, er wisse es nicht.
45. Ob das dasselbe Schloß sey, so er nach geendigter copulation und Wiedertunft in sein Haus in seiner Tasche gehabt? (Hier muß das Schloß Inquisiro vorgezeigt werden. Saluo iure vteriori addendi corrigendi &c.) Affirmat, und ward ihm das im iudicio verhandene von ihm vorhin eingebrachte Schloß vorgezeigt, und setzte er hinzu, daß dieses das Schloß wäre, so er den Leuten vorgezeigt, und weilen von diesem Schlosse viel redens geworden, sey Diehl Möller vor etwa 3 Wochen in sein Haus gekommen und habe ihm das Schloß abgefordert, da Inquisit ihm das Schloß in die Hand gegeben, welcher dann es hin und wieder ins Kloster, auch der Jungfrau, so sich der Sache annimmt, gewiesen, and weilen lassen, um zu zeigen, daß es nur Poffen und Narrenthep bey dem Trunc gewesen, und habe Diehl das Schloß so lange bey sich behalten, bis er vorihm in seiner Behältniß es wieder von ihm fordern lassen.

Den 14. Novembr. übergab Fiscalis nachbeschriebene articulos probatoriales, mit Bitte, die denominirte Gezeugen darüber abzuheören:

Articuli probatoriales in caussa Fiscii,
contra

Andreas Brehmern, Inquisiten, in puncto ligaturae magicae:
Prod. Preeß den 14. Nov. Ao. 1081.

Hochwürdigener

Wohlgebohrner Herr Probst.

Nachdem Andreas Brehmer, Inquisit, ein und ander interrogatorium inquisitionale den 2. dieses in examine nicht gestehen wolten, besondern mit nein beantwortet, als will, vigore processus inquisitorii, nöthig seyn, dieselbe in gewisse articulos probatoriales zu bringen und die Zeugen endlich darüber abhören zu lassen, zu dem Ende dem Fiscalis gegenwärtige articulos cum denominatione testium übergiebt, mit dienstlicher Bitte, die Zeugen rechtlicher Artz nach, und wie es in processu inquisitorio gebräuchlich, darüber abzufragen, cum reservatione omnium Fisco in hoc processu competentium iurium, saget darauf (1) wahr zu seyn, daß Detlef König mit seiner ihigen Frau den 12. Sept. dieses Jahres Hochzeit gegeben. (2) Wahr, daß Inquisit damahls, als er hat zur Hochzeit gehen sollen, zu Zeugen gesagt, er wolle wohl zur copulation nicht aber zur Hochzeit gehen. (3) Wahr, daß die Anwesende Inquisitum ermähnet er möchte mit zur Hochzeit gehen, und die jungen Leute nicht schimpffen. (4) Wahr, daß Inquisit sich verfluchet, daß er nicht zur Hochzeit, besondern nur zur copulation gehen wollen. (5) Wahr, daß er seinen Mantel ungenommen, und aus dem Hause weggegangen. (6) Wahr, daß er bald wieder gekommen. (7) Wahr, daß Inquisit ein Schloß in seiner Tasche am Rock gehabt, als er wieder von der copulation zu ihnen, Zeugen, in sein, Inquisiti, Haus gekommen. (8) Wahr, daß Inquisit sofort, als er wieder ins Haus und Stube zu denen anwesenden gekommen, gesagt: Da bin ich gewesen, da sie Ja sagten, da schnappte ich zu. (9) Wahr, daß er die Worte geredet, ehe er noch seinen Mantel abgelegt hatte. (10) Wahr, daß er auch dabey mit der Hand auf seine Tasche im Rock, worinn auf einem Schnuptruch ein Schloß gelegen, geklopffet. (11) Wahr, daß Zeuge nicht gesehen, daß Inquisit das Schloß von seinem Rachel-Ofen genommen und damahls erst in seine Tasche gesteckt habe. (12) Wahr, daß Inquisit auch dabey saget: kommst du mit so, so komme ich dir so. (13) Wahr, daß Zeu-

gin

32
gin dem Inquisito, als er nach der Zeit in ihr Haus gekommen, die
That, daß er das Schloß bey der copulation zugeschlossen, verwiesen habe.
(14) Wahr, daß sie zu ihm gesagt: diese That wäre nicht ehelich, sondern
gehöre mit unter die Hexerey. (15) Wahr, daß er darauf geantwor-
tet: er habe nichts böses damit gemeinet. (16) Wahr, daß er hinzu-
gerhan: der Teufel müste ihm im Munde gefessen haben, als er solches
gesaget. (17) Wahr, und Zeugen wissend, daß dieses das Schloß
nicht sey, welches Inquisit bey seiner Wiederkunfft von der copula-
tion in seiner Tasche am Rock gehabt. (Das Schloß muß den Zeugen
vorgezeiget werden.) (18) Wahr, daß Inquisit, als er von der copu-
lation das Armen-Haus vorbeÿ gangen, vor dem Armen-Hause stille
gestanden. (19) Wahr, daß er das Weib mit der Armen-Büchse zu
sich geruffen. (20) Wahr, daß er drittehhalb Schilling in die Büchse
gegeben. (21) Wahr, daß Inquisit oftmahls so viel Geld in seinem
Hause nicht habe. Testes: (1) Caspar Ahrends, (2) Christian Meyer,
(3) Jossias Gundelach, ad 1. vsque ad 12. inclusiue, it. 17. & 21. (4)
dessen Frau, ad 13. 14. 15. 16. 21. (5) Die Frau im Armen-Hause
Geerge Schröders, ad artic. 18. 19. 20. & 21.

Nachdem aber Sr. Hochwürd. der Herr Probst in Jhro Hochs-
fürstl. Durchl. Diensten verreisen müssen, haben sie zu Abhörung solcher
Zeugen folgende commission ertheilet:

Tenor Commissionis.

Ich Joachim von Ahlesfeld, Probst des Hochadel. Jungfrauen-
Klosters zu Preez, Sr. Hochfürstl. Durchl. zu Schleswig-Holstein zu
bestallter Land-Rath und Amtmann zu Trittau und Reinbeck, auf Bock-
hagen Erbherr, urkunde und bekenne hiemit, demnach in Sachen des
Klosterlichen inquirirenden Gerichts, Fiscalis wieder Andreas Breh-
mer Inquisitum, in puncto ligaturae magiae, einige articulos pro-
batoriales übergeben, ich aber wegen vorkommender Ehehafften solchem
Zeugen-Verhör selbst nicht beywohnen kan, daß ich dannenhero volla-
kommene Macht und Gewalt aufgetragen, immassen denn krafft dieses
commiteire und Macht gebe dem Wohlbedten, Besten, Hochgelahres-
ten und Hochweisen Herrn Michael Bekold, Bürgermeister zum Kiel,
wie auch dem hiesigen Kloster-Schreiber Johannes Dreesen, dergestalt
und also, daß sie solch Zeugen-Verhör rechtlicher Ordnung nach ver-
nehmen, die denominirte Zeugen bey Besueß auf einen gewissen Tag
sint

citiren und vorbescheiden, denen parren solchen terminum respecti-
ue notificiren und sie dazu citiren, die Zeugen in termino beeidigen;
mit Fleiß examiniren, deren Aussage notiren und darüber einen ro-
tulum unter ihrer eigenhändigen Unterschrift und Vurschafft ausfertigen
sollen und mögen; Des in Urkund habe dieses eigenhändig unterschrie-
ben. So geschehen Preeß den 15. Novembr. A.O. 1681.

Joachim von Ahlesfeldt.

Und ist darauf der 26. Nov. zu solchem Zeugen-Verhör angesehen, und
sind ex officio interrogatoria generalia folgendermassen verfertigt;

Interrogatoria generalia,
in inquisitionis Sachen des Klösterlichen Filci,
contra

Andreas Brehmer, Inquisitum.

- (1) Wie Zeuge heisse und was condition er sey? (2) Wie alt
Zeuge sey? (3) Ob Zeuge dem Inquisito oder den jungen Eheleuten
als Detlef König und dessen Ehefrauen verwandt, und wie nahe, oder ob
er auch Feindschafft gegen sie trage? (4) Ob er auch mit dem Inquisi-
to gesprochen, und von ihm informiret, wie und was er zeugen solle?
(5) Ob er auch Gewinn oder Verlust von der Sache zu erwarten habe?
(6) Welchem Theil er den Gewinn der Sache am liebsten gönne?

Preeß den 26. Novembr. 1681. Nachdem vorbeschriebene commis-
sion eröffnet, und solcher zufolge die denominirte Gezeugen ordentlich
citiret, und dieselben gebühlich erschienen, ist Inquisitus Andreas Brea-
mer auch vorgefordert, und haben die Zeugen, praevia avalidatione
periurii, den in der 2. G. Ordnung enthaltenen Zeugen-Eyd in praes-
entia Inquisiti würcklich abgelegt und geschworen folgender Gestalt:

Ich Caspar Arndts, Christian Meyer, Josias Gundelach, So-
phia Gundelachs, Margaretha Schröders, gelobe und schwöre einen
Eyd zu Gott und auf das Evangelium, daß ich in der inquisition-
Sache des Klösterlichen Filci wieder Andreas Brehmer will für bey-
de Partheyen, keiner zu Liebe noch zu Leide, die Wahrheit sagen, so
mir davon wissend, darum ich gefragt werde, und das nicht unterlas-
sen um Gabe, Geschenk, Nutz, Genieß, Haß, Blutsverwandniß,
Furcht noch anderes wie Menschen Sinn erdencken möchte, alles ge-
treulich und ohne Gefährde, so wahr mir Gott helffe und sein heil-
iges Wort.

Und

Und hat darauf Testis I. Caspar Arnds nach nochmaliger Verwarnung des Meyners ausgesaget:

Ad interrogatoria generalia: (1) Er heiße Caspar Arnds, und sey ein Papiermacher zu Nahstorff. (2) 35 Jahr. (3) Negat. (4) Negat. (5) Negat. (6) Wem Gott es gönne.

Ad artic. I. probator: Affirmat. (2) Affirmat. (3) Affirmat. (4) Befagt habe er es, aber das Verfluchen habe deponente nicht gehört. (5) Affirmat. (6) Sey ohngefahr eine halbe Stunde gewesen. (7) Affirmat, wie er von der copulation wieder gekommen, habe er ein Schloß in der rechten Tasche am Rock gehabt. (8) Habe gesagt: das ist vorbei, als sie Ja sagten, da schnappte ich zu. (9) Den Mantel hätte er schon abgelegt gehabt und auch vorher einmahl getruncken ehe er die Worte geredet. (10) Affirmat. (11) Er habe es nicht gesehen. (12) Affirmat, und sey dabey umgesprungen auf die Tasche klopfend. (17) Nescit. (21) Nescit. Silentio imposito dimissus est.

Testis II. Christian Meyer, denuo ausatus de periurio, deposuit:

Ad interrogatoria generalia: (1) Christian Meyer, sey ein Schraubenmacher. (2) Bey 53 Jahr. (3) Negat. (4) Negat. (5) Negat. (6) Dem Gott es gönne.

Ad articulos probator: (1) Affirmat, den eigentlichen Tag wisse er nicht. (2) Affirmat. (3) Affirmat. (4) Affirmat, hätte gesagt: warhafftig, er wolle nicht länger, als die copulation geschehen, allda bleiben. (5) Affirmat. (6) Affirmat. (7) Affirmat. (8) Affirmat. (9) Wisse nicht eigentlich und habe keine Achtung darauf gehabt, ob er den Mantel damahlen noch umgehabt. (10) Affirmat. (11) Habe es nicht gesehen. (12) Affirmat, und sey ründ um dabey gewesen. (17) Habe wohl gesehen, daß es ein Hellen-Schloß gewesen, aber gegenwärtiges sey es nicht. (21) Affirmat, er habe offters nicht einen Sechsling im Hause. Silentio imposito dimissus.

Testis III. Josias Gundelach, denuo ausatus de periurio dixit:

Ad interrogatoria generalia: (1) Heiße Josias Gundelach und handele mit Glas. (2) 33 Jahr. (3) Negat. (4) Negat. (5) Negat. (6) Der Höchste werde dem Gerechten beystehen, und stelle er es Gott und der Obrigkeit anheim.

Ad articulos probatoriales: (1) Affirmat, den eigentlichen

Sag aber wisse Zeuge nicht. (2) Affirmat. (3) Affirmat. (4) Affirmat, bey seiner Seeligkeit, er wolle nicht zur Hochzeit bleiben. (5) Affirmat. (6) So fort nach der copulation wäre er wieder gekommen. (7) Affirmat, in der rechten Tasche am Rock. (8) Affirmat. (9) Wäre, seines behalts, geschehen indem er den Mantel abgenommen. (10) Affirmat. (11) Negat, habe es nicht gesehen. (12) Affirmat. (17) Könne es nicht eigentlich sagen, weiln er es nicht in Händen gehabt und so genau Achtung darauf gegeben, es wäre aber so ein Hellen-Schloß gewesen. (21) Affirmat, habe öftters wohl nicht einen Schlüssel im Hause. *Silentio imposito dimissus est.*

Testis IV. Sophia Gundelachs, denuo auifata de periurio, saget aus:

Ad interrogatoria generalia : (1) Sie heiße Sophia Gundelachs, Josias Gundelachs Hausfrau. (2) Bey 33 Jahren. (3) Negat. (4) Negat. (5) Negat. (6) Dem es Gott gönne.

Ad articulos probatoriales secundum directorium : (13) Affirmat. (14) Affirmat. (15) Affirmat. (16) Affirmat, ob er aber gesagt: der Teufel hätte ihm im Munde gefressen, oder: daß er ihm aus dem Munde gesprochen, darüber stunde sie an. (21) Affirmat, er habe wohl zu Zeiten nicht so viel im Hause x. Sonsten berichtet Zeugin, daß sie ihm, Brehmer, gerathen, er möchte zu seinem Schwager gehen, und sehen, daß er sich mit demselben aussöhnete, er wäre aber nachgehends wieder gekommen und hätte berichtet, daß die Frau zu hart wäre. *Silentio imposito dimissa est.*

Testis V. Margaretha Schröders, auifata de periurio, saget:

Ad interrogatoria generalia : (1) Sie heiße Greije Schröders und sey im Armen-Hause. (2) 45 Jahr. (3) Negat. (4) Negat. (5) Negat. (6) Der Recht habe, dem gönne sie es.

Ad articulos probatoriales secundum directorium : (18) Affirmat. (19) Affirmat, habe sie mit der Büchse zu sich geruffen. (20) Habe 5 mahl, allemahl ein Stück eingesteckt, wisse aber nicht eigentlich, was für Münze es gewesen, jedoch vermeine sie, daß es Sechselinge gewesen. (21) Das wisse sie nicht. *Imposito silentio dimissa est.*

Und ist diß Zeugen-Veshör hiemie geendet und geschlossen worden.
Actum vt supra.

Dem

Den 28. Nov. 1681. ward Herr Mag. Johannes Witte pro defensore des Inquisiti constituiret, und sollen ihm hiezu die acta communiciret werden, so auch hernach geschehen, und ist zum Verhör der Sachen der 14. Decembr. angefetzt.

Actum Preeß, den 28. Novembr. 1681. Heute dato ward Inquisitus Andreas Brechmer vorgesordert und von Sr. Hochwürd. dem Herrn Probst ernstlich erwahnet, Gott die Ehre zu geben und in dieser Sache die rechte Wahrheit zu bekennen, worauf er denn gestanden, daß bey geendigter copulation, als die Trompeten zu blasen angefangen worden, er ein Schloß zugeschlossen, und zwar der Ursache halber, 1. weiln er seinem Schwager, dem jungen Manne, Detlef König, so viel Geld schuldig, warum er bey seiner Anheimkufft ihn gemahnet, 2. er auch erfahren, daß seiner Schwester obligation von 200 Marck Dännemarck reifen und seiner Schwester obligation von 200 Marck auch an sich ziehen, so könnte er sein, des Inquisiti, Haus auch an sich bringen, hätte also Inquisit hiedurch gesucht, wann die jungen Eheleute keine Kinder bekämen, daß seine Kinder endlich ihr Guth wieder eben möchten. Und wäre ihn auch die That sofort gereuet, und wäre bereit eingieffert, es hätte ihn auch die That sofort gereuet, und wäre besümmert gewesen, wie das Schloß, weil der Schlüssel verlohren gewesen, zu eröffnen, weshalb er zu einem Klein-Schmiede gehen wollen, als er aber das Schloß darauf besehen und betrachtet, wäre es von selbst aufgegangen. Er gestand ferner, daß nach geschehener copulation, er unter wegens in Alexander Kugelers Hüters Haus eingegangen, um eine Kanne Bier zu trincken, und als derselbe, Kugeler, mit Empfangung und Verlesung einiger Worte occupiret gewesen, wäre er zwar in dessen Hof bis an See spaziren gegangen, er hätte aber, wie vorgegeben werden wollen, das Schloß nicht in den See geworffen, sondern es wäre eben dasselbe Schloß welches er zugeschlossen, so er nachgehends seinen Gästen in seinem Hause gezeigt, und im Klosters Berichte eingelegt.

Actum Preeß, den 13. Decembr. 1681. Nachdem Fiscalis einige interrogatoria inquisitionalia vteriora eingesandt, so mit dem producto bezeichnet, folgenden Inhalts:

Interrogatoria inquisitionalia vltiora
des Klosterlichen Filci,
contra

Andreas Brehmern,

Hochwürdiger

Wohlgebohrner Herr,

Als ich aus dem communicirten protocollo inquisitionis contra Andreas Brehmern ersehen, wie er den 28. Novembr. nunmehr pure die Zuschliessung des Schlosses bey Detlef Königs copulation bekennet, er aber gleichwohl vermöge der peinl. Halsgerichts-Ordnung artic. 48. & seqq. und anderer gemeinen Rechte auf alle circumstantias genau befraget werden muß; Als habe nachfolgende interrogatoria übergeben, und die genaue Erforschung dienstlich gebeten haben wollen: (1) Ob er bey Detlef Königs neuligsten copulation ein Schloß zugeschlossen? (2) Warum er solches gethan? (3) Von wem er das Schloß empfangen? (4) Von wem er gelernt, ein Schloß desfalls, daß die Eheleute keine Kinder kriegen können, zuzuschließen? (5) Wenn, it. wo er es gelernt? (6) Was er für Worte bey Zuschliessung des Schlosses gebrauchet? (7) Bey welchen Worten des copulirenden Priesters er das Schloß zugeschlossen? (8) Wo er das Schloß gehabt, als er es zugeschlossen? (9) In welcher Hand er es zugeschlossen? (10) Wo er den Schlüssel zu dem Schlosse gelassen? (11) Wo er solch zugeschlossenes Schloß gelassen? (12) Wie das zugeschlossene Schloß von sich selber wieder aufgehen können? (13) Warum er nach geendigter copulation in Alexander Kugelers Hof an den See gegangen? (14) Ob er nicht das zugeschlossene Schloß hinein geworffen? (15) Ob ihm jemand angegeben das Schloß zuzuschließen? (16) Wer ihm hierin mitgeholfen? (17) Wer Wissenschaftt von solcher vorzunehmenden Zuschliessung gehabt? (18) Ob nicht Inquisit neulich, da er von der copulation gekommen, und das Armen-Haus allhie vorbey gegangen, die Frau mit der Büchse zu sich geruffen? (19) Ob er ihr Geld in die Büchse gesteckt? (20) Wieviel er hinein gesteckt? (21) Warum er solches vorihro, und nicht vor diesem gethan? Saluo iure vltiori.

Als ist Inquisitus Andreas Brehmer heute dato in gewöhnlicher Gerichts- und Amts-Stube vorgesordert, und hat darauf folgendergestalt seine Aussage gethan:

Ad

Ad interrogat. (1) Affirmat. (2) Damit die jungen Leute keine Kinder bekommen, sondern seine Kinder ihnen erben mögten, wozu er folgende Ursachen gehabt, 1. wäre er trancken gewesen, 2. weil er König, ihm 100 Marck abspändig gemacht in Dammengrath, 3. weil er ihm nach sein Haus gestanden und dasselbe beschen. (3) Es wäre das Schloß sein eigen, und hätte er es viele Jahre gehabt. (4) Er habe eben von niemanden es gelernt, sondern wohl hievor es gehört, erinnere sich aber nicht von wem. (5) Nescit. (6) Habe kein Wort dabey gesagt noch gebraucht. (7) Der Priester hätte nichts mehr gesprochen, als er es zugesprochen, und hätten die Spielleute angefangen die Trompeten zu blasen. (8) In der rechten Tasche am Rock. (9) Mit der rechten Hand. (10) Der Schlüssel sey vorhin schon verlohren gewesen. (11) Es wäre dasselbe Schloß so er ins Gericht gebracht; (12) Er sey um Aufmachung des Schloßes sehr bekümmert gewesen; weshalb er nach den Schlüssel fleißig gesucht, aber nicht gefunden, worauf er das Schloß beschen und umgekehret, und hätte damit nach ein Kleinschmidt gehen wollen, da ihm die Spinte von dem alten Schloße; so er für diesen bey einem Kleinschmidt aufmachen lassen, in die Hand gefallen, worüber er sehr erfreuet worden. (13) Er wäre unter Weges bey diesem Alexander Kugeler gekommen, und mit ihm in sein Haus gegangen, da sie eine Kanne Bier holen lassen, es hätte aber Kugeler von einem Schäffer eben Wolle empfangen und wäre mit deren voneinander Pfückung occupirt gewesen, da er, Inquisit, inzwischen in den Hof gegangen um sein Wasser zu lassen, wäre auch folgendes biß an den See schriemelen gegangen; hätte aber keine andere Ursache dazu gehabt, als die Zeit zu passiren. (14) Negat. (15) Negat. (16) Kein Mensch als er selbst, und sey es aus bösem Eingeben geschehen. (17) Es hätte niemand davon Wissenschaft gehabt, und habe ers auch niemanden offenbahret. (18) Affirmat. (19) Affirmat. (20) Er hätte seines Wissens 5 Sechslinge nach einander eingesteckt. (21) Er hätte vorhin kein Geld bey sich gehabt, diesesmahl aber da er zur Hochzeit gegangen; hätte er einen Marckl. Sechsling bey sich gehabt, und also dem Armen etwas gegeben, weil er sonst denen Spiel-Leuten, wann er zur Hochzeit gebüben, wohl ein mehrers gegeben hätte.

Proces den 14. Decembr. Ao. 1681. Nachdem das Gericht abgemahlen durch vordenahmte Personen besetzt, und beyde Theile erschienen;
 S 3

nen, brachte an Herr Burgermeister Suchs als constituirter Fiscalis des Röstlerischen Gerichts: erscheinet wider Andreas Dreher, Inquisitum, principaliter ligaturae magicae, ito torturae, wegen nicht-eröffneter circumstantien, referirte Fiscal alle und jede competirende iura und iuris beneficia, die Eyde zu de- & referiren, und setzet, wie diesem peinl. Gericht bekannt, daß endlich gegenwärtiger Inquisitus nach vielen Zeugen-verhören und beschehener examinirung sich den 28. Nov. zu der würdlichen Zuschliessung des Schlosses bekannt, auch die Ursachen, warum er solches gethan, dabey angesaget, solche confession auch gestrigen Tages, als den 13. dieses, gerichtlich und articulatum geminiret, wobey er doch gleichwohl die nothwendigsten circumstantias nicht offenbahren wollen; Wesen dann dem iudici, absonderlich in causis criminalibus, oblieget, sich nicht allein zu informiren super ipso delicto, sondern auch de omnibus delicti circumstantiis sich zu erkundigen, weilen ohne deren Erforschung iudex ratione veritatis nicht gewiß seyn kan, die Weint. Halsgerichts-Ordnung auch art. 48. & seqq. den Richter dazu anweist, und Inquisitus nicht nur durch die eydlich abgehörte Zeugen, sondern auch durch sein eigenes, gerichtliches und reiterirtes Geständniß dahin graviret, daß er sub tormentis solche circumstantias eröffnen und erhärten muß; Als bittet er nomine Fisci, Inquisitum mit der tortur dahin zubelegen, daß er aussagen und erhärten müsse: (1) Was er für Worte bey Zuschliessung des Schlosses gebraucht? (2) Bey welchen Worten des copulirenden Priesters er das Schloß zugeschlossen? (3) Ob er nicht das zugeschlossene Schloß in die See oder sonst ins Wasser geworffen, oder anderst wohin gebracht? übrige circumstantias committiret er discretionis & dexteritati Dni. iudicis. Und weilen auch zu mehrerer Sicherheit wird nöthig seyn, und die Rechte, absonderlich das ius Canon. cap. 5. & 7. X. de maleficiatis, erfordern, daß personae maleficiatae in hoc delicto occulto ihren angezeigten effect iuramento verificiren müssen; Als bittet Fiscalis ebnergestalt, daß vxor maleficiata, quod ob ingentes dolores tempore attentandi concubitus virum pati non possit, und der Mann, daß er tempore huiusmodi concubitus attentandi ob dolores ab vxore allegatos cum illa concumbere non possit, eydlich bewähren und erhärten müssen, und weilen beyde gesuchte membra den Rechten und Billig-

Zeit gands, als zweiffelt er nicht an gewaltiger Erhöhung cum refer-
tatione vltiorum.

Herr M. Johannes Witte nomine Andreas Brehmern, Inquisiti,
contra Fiscalem huius iudicii, principaliter inculpatae ligaturae
magicae, ~~posito~~ torturae, referuirt ihm gleichfalls alle rechtliche
Wohlthaten, die einem peinlich Beklagten zu statten kommen mögen,
in specie de & relationem iuramentorum, contradiciret darauf
dem Gesuch Dni. Fiscalis ratione torturae ex hoc fundamento,
weilen Inquisitus ipsum delictum & quoad substantias ad ipsam
rem pertinentes schon freywillig zugestanden hat, daß also ad tortu-
ram tanquam rem fragilem & remedium subsidiarium nunmehr
nicht zu procediren ist. Was den allegirten artic. 48. Constit. Crimi-
nin. anlanget, so beschlehet solcher zwar Dno. iudici, in circumstan-
tias facti zu inquiren, redet aber nicht de quibuscunque circum-
stantiis, sondern einzig und allein von denenselben, welche speciem
delicti immutiren, oder poenam delicti aggrauiren vel minuiren
können, oder auch, welche ad certiorandum corpus delicti adhuc
aliquantulum ignoti ihr absehen haben, dergleichen sind aber keines
weges diejenige, welche von Hrn. Fiscali gesucht und desideriret wer-
den, denn was die erste anlanget, ist keines weg von nöthen zu wis-
sen, was für Worte bey Zuschliessung des Schlosses sind gebraucht
worden, weil der Teufel, qui principalis causa huius magici effe-
ctus est, an keine Worte gebunden ist, sondern quacunq; gesti-
culatione superstitiosa den in actis oft mentionirten effectum ver-
richten kan. Ex eadem ratione fällt auch die andere gesonderte cir-
cumstantia weg, denn ars magica nicht so wohl ex praeceptis & re-
gulis, als ex potentia diaboli & ministerio superstitiosi homi-
nis dependiret, und damenhero so eben nicht von nöthen, daß das
Schloß ad certa copulationis verba müsse zugeschlossen werden, und
posito, es wäre solches Schloß ex intentione ad certa verba ge-
schlossen worden, so würde doch solches Inquisito wenig schaden noch
helffen. Die dritte circumstantia ist gleichfalls nicht von nöthen per
torturam zu erfragen, dennposito, das Schloß wäre weggebracht
worden, so wäre doch solches ein actus, welcher post consummatum
delictum wäre vorgenommen worden, kan also keine circumstan-
tia substantialis genennet werden, vielmehr kan so viel daran gele-
gen

147
gen seyn, daß solche auch a reo, det ipsam factum freywillig zugesand-
den, per horrendum illud remedium solte erfraget werden, wann
man Rechts, daß reus, sua sponte iam confessus, mit keiner tor-
tura zubelegen, sondern vielmehr alsobald propter confessum deli-
ctum ad iustam poenam rapiendus sit, als bitter et, Hm. Fiscali
sein petitorium abzuschlagen.

Herr Burgermeister Johannes Suchs replicando acceptiret
aus dem Vortrage vtilia, dagegen wiederiget contradiciret er per ge-
neralia, in specie acceptiret er, daß Inquisitus abermahls sich zu dem
eingeflagten maleficio ligaminis bekant, weil er nun solches deli-
ctum zusiehet, muß er auch die bisher verschwiegene circumstantias
temporis, modi, und andere offenbahen. sich nochmahls auf die vor-
hin angezogene iura beziehend, dagegen hindert nichts, was a parte In-
quisiti desfalls excipiret, massen solches des Fiscalis intention nicht
quidiret, weil es nicht genug, delictum ipsum zu bekennen, sondern
auch erfordert wird, daß der bekennende Inquisitus alle circumstan-
tias loci, temporis, personae und dergleichen mit nachkundig ma-
chen müsse, wahlen durch solche circumstantias iudex besser hinter die
Wahrheit kommt, und das delictum entweder höher oder auch gerin-
ger straffet, und ob schon tortura res fragilis, so ist doch solche de iure
zulässig, und kan anderer gestalt veritas nicht extorquiere werden, als
per hoc subsidiarium remedium, wahlen Inquisitus ein delictum
occultum & difficilis probationis committiret, wobey keine Zeu-
gen adhibiret, er auch, als in roatu constitutus, nicht eius quali-
tatis, daß er iuramento sich hievon purgiren könne, dahero in substi-
tutum dieses remedium zu adhibiren; Was ad artic. 48 der Pein-
Lichtsgerichts-Ordnung excipiret, acceptiret Fiscalis die vom Defen-
sore gemachte explication, massen die designirte circumstantiae das
delictum aggrauiren, denn quoad primam circumstantiam aggra-
uiret solche Inquisitum, wenn er bekennet, daß er nomen Domini bey
der teufelschen Zuschliessung adhibiret habe, denn es ist ex historicis
& auctoribus, so von solchem maleficio ligaturae geschrieben, be-
kant, daß gemeinlich solche Schlieffer oder Nestel Knüpfen den Nah-
men Gottes dabey gebrauchen, wann nun solches hiebey geschehen, so
ist ja crimen laesae Maiestatis diuinae committiret, nomen Do-
mini in vanum sumiret, und also eine erschreckliche Sünde begangen,
denn

dann ob wohl der Teufel das ligamen und maleficium principaliter machet, auch absque verbis, so verführet er doch seine Creaturen, daß sie dabey Gottes Nahmen mißbrauchen und unehren. Secunda circumstantia aggrauiret ebener massen das maleficium, weilten der ligante zur selben Zeit, da der Priester einen actum diuinum verrichtet, er und die Anwesende Gott um eine gesegnete Ehe anruffen, und also alles deuot und heilig und also in Gottes Nahmen verrichtet wird, eine sehr böse That thut und dabey Gottes Nahmen mißbraucht, wie Bordinus L. 4. Cap. 5. Dæmonomania, anführet, und ist nicht Fiscalis Meynung lediglich von Zuschliessung des Schlosses, sondern von den Wörtern die er bey Zuschliessung des Schlosses gebraucht hat, überdem ist auch ein ziemlicher Unterscheid, ob das Schloß circa verba diuina, als bey der würcklichen copulation und Einsegnung, oder sonst bey andern Wörtern zugeschlössen worden, wie dann die Zeugen als 1. 2. 3. ad art. 8. eydlich aussagen, daß Inquisit, als er von der copulation wieder gekommen, zu ihnen gesaget: da sie ja sagten, da schnapete ich zu! Tertia circumstantia muß ebenmäßig offenbahr werden, weilten (1) dadurch, wann das zugeschlössene Schloß ins Wasser geworffen, animus malitiosus, deliberatus & obstinatus zuersehen, (2) weilten die Doctores davon schreiben, daß wann die ligatura wieder aufgelöset, als dann auch das maleficium curiret werde, daher, wann solches Schloß ins Wasser geworffen, so kan es impossibiliteter oder difficulter wieder herbey geschaffet werden; dadurch dann das maleficium perpetuirlich wird, wo nicht singulari Dei gratia solche impotentia gehoben wird, und ob schon diese Wegverffung post consummatum iam delictum geschehen, so aggrauirt sie doch, wie schon erwehnet; Daß Inquisitus sua sponte iam confessus nicht zu torquieren sondern zu condemniren, ist in certis casibus richtig, wann nemlich die confessio delicti cum omnibus circumstantiis fuerit facta, weilten aber die oberwehnte hauptsächliche Umstände mangeln, als muß Inquisitus, wann er solche freywillig und in Güte nicht offenbahren; und also die pure Wahrheit nicht sagen will, dazu durch die tortur angehalten werden, widerspricht dem gethanen petito, und bittet wie vorherhin.

Duplicando acceptiret Inquisitus vtilia, den übrigen contradicere et per generalia, in specie acceptiret er, daß reus nicht
T
allein

allein delictum ipsum sondern auch circumstantias loci, temporis & personæ gestehen und bekennen müssen, welches alles, weilten reus sua sponte schon gethan, so wird ad inuestigationem horum a parte iam confessorum frustra die tortur adhiberet, denn ex actis bekannt, daß reus nicht allein die Zuschließung des Schlosses, sondern auch locum ac tempus zugestanden, 2. acceptiret man, daß zugestanden, daß tortura res fragilis sey, woraus denn nothwendig folgt, daß sie als ein periculosus Werk, ob leuiiores delicti circumstantias, reo iam sponte sua confesso, nicht zu imponiren sey, und hindert diesem nicht, was angeführet worden, quod tortura tamen sic remedium in iure permissum, weilten solches nicht simpliciter, sondern conditionaliter zu verstehen, nempe quando reus vel facti vel circumstantiarum indicio vel longe verisimilibus grauiret ist, quae haec loco cessant, was pro I. & II. circumstantia hat wolken repliciret werden: als daß reus magis delinquiret, wann er in ipso delicto den Nahmen Gottes mißgebrauchet, it. wann er solche Worte oder die Zuschließung des Schlosses ad verba copulationis oder benedictionis sacerdotalis verrichtet hätte, solches ist zwar unleugbar, quando versamur in foro poli & conscientiae, aber nicht in foro soli, massen man nicht befinden wird, daß wegen dieser circumstantien einem malefico eine härtere oder geringere Strafe wäre zuerkannt worden; Daß pro III. circumstantia ist angeführet worden, wann Inquisitus das Schloß ins Wasser geworffen hätte, so würde daraus animus delinquendi deliberatus & obstinatus erwiesen, darauf wird geantwortet, daß solcher animus ex propria rei confessione schon zu tage lieget, daß solcher animus nicht erstlich per torturam müsse erforschet werden, daß aber, dafern das Schloß ins Wasser geworffen, dieses maleficium sey incurabel und in perpetuum dauere, solches, ob es eine vniuersal-regul sey, wird dieser seits gezweiffelt, man stellet aber die Erheblichkeit dieser letzten ratione legalitali huius Iudicii anheim, und bittet nochmahlen, wie vorherin gebethen.

Nach geschlossenen recessen hat Dnus Iudex denuo den Inquisitum über die 3 circumstantias befraget, welcher aber bey seinem vorigen verbleibet, als ad I. will er gar nicht gestehen, daß er einige Worte bey Zuschließung des Schlosses gesprochen, ad II. daß er nicht

poret

unter der copulation, sondern als der Prediger schon geschlossen gehabt, und Braut und Bräutigam von einander getreten, das Schloß zugeschlossen, ad III. daß er kein ander Schloß, als gegenwärtig im Gesicht ist, gehabt, und also keines ins Wasser geworffen.

Interlocut.

In peinlicher inquisitions-Sache Fiscalis des inquirirenden Gerichts hieselbst, an einem, entgegen Andreas Brehmern, Inquisitum, am andern Theile, in puncto ligaturæ magicæ principaliter, iezo torturæ und sonst, gibt der Hochwürdige und Wohlgebohrne Herr Joachim von Ahlesfeldt, Probst des Hochadel. Jungfrauen Klosters zu Preetz, Sr. Hochfürstl. Durchl. zu Schleswig-Holstein bestallter Land-Rath und Amtmann zu Trittau und Reinbeck, auf Vochhagen Erbherr, diesen bescheid: Daß Fiscalis mit seinem Gefuch iuramentorum der maleficiaten zu hören, und sollen selbige den gebethenen Eyd abzustatten gehalten seyn, und nach solchem abgelegten Eyd quoad torturam die acta inrotuliret und auf eine Iuristen-Facultät geschicket, und dero rechtlicher Bericht darüber eingeholet werden; Alles von Rechts wegen! Publicatum Preetz den 14. Dec. 1681.

Diesem interlocut zu folge, sind sofort maleficiati, die jüngere Eheleute, vorgefordert, und haben nach beschehener Verwarnung des Meinesdes, in Beyseyn des Fiscalis und Inquisiti auch dessen Defensoris, den ihnen zuerkannten Eyd folgender gestalt württlich abgestattet: Eyd der Frauen.

Ich Magdalena Königs schwöre zu Gott dem Allmächtigen, und auf das heilige Evangelium einen Eyd, daß ich annoch bis auf diese Zeit, wie von Anfang meines Ehestandes her, wann mein Mann mich ehelich beywohnen will, so grosse Schmerzen empfinde, daß ich es ohnmöglich ausstehen kan, und er, mein Ehe-Mann wegen solcher grossen Schmerzen das eheliche Werk nachzulassen genöthiget wird, ohne Gefahrde, So wahr mir Gott helffe.

Eyd des Mannes.

Ich Dettlef König schwöre zu Gott und auf das heilige Evangelium einen Eyd, daß ich wegen der grossen Schmerzen, so meine Frau, wann ich ihr ehelich beywohnen will, zu empfinden vorgiebt, das eheliche Werk deßfals bey ihr nicht habe verrichten können, ohne Gefahrde, So wahr mir Gott helffe.

T a

Anno

Anno 1681 den 19. Dec. sind nach Inhalt des Interlocuts die acta inrotuliret und an die Iuristen-Facultät nach Kiel geschickt, um dero Belehrung, wegen der von Fiscali gesuchten tortur, einzusehen, und ist darauf nachgeschriebenes dero responsum erfolgt:

Hochwürdiger und Wohlgebohrner,
Insonders hochgeehrter Herr!

Die in Peinl. inquisitionis Sachen Fiscalis, wieder Andreas Brehmer, uns zugefertigte acta, haben wir mit behörenden Fleiß verlesen, alles reiflich und wohl erwogen, und ein den Rechten gemässes responsum cum rationibus dubitandi & decidendi abgefasset, welches mit den acten verschlossen wieder zurück gehet, haben solches unserm hochgeehrtem Herrn zur dienst-freundlicher Antwort nicht verhalten wolten, damit dieselbe in den Schutz Gottes zu allem glücklichen Wohls seyn empfehlend,

verbleiben

Ew. Hochwürd. und Wohlgeb. Gestr.

Den 23. Decembr.
Anno 1681.

dienstgestiffene

Decanus, Senior und andere Doctores der
Iuristen-Facultät auf der Hochfürstl. Holl-
steinischen Vniuersität Kiel.

Responsum.

Als uns Decano, Seniori und andern Doctoribus der Iuristen-Facultät bey der Hochfürstl. Hollsteinischen Vniuersität, die in Sachen Fiscalis des Klosterl. Gerichts zu Preetz, wieder Andreas Brehmer, Inquisitum, ergangene acta zugefandt, und ob Inquisitus über die vom Fiscal angezogene circumstantias peinlich zu befragen, unser rechtliches Bedencken begehret worden, aus welchem ersten Anblick zu schliessen, daß die tortura nicht zu erkennen sey.

Rationes dubitandi.

Denn (1) ist kein geringer scrupulus conscientiae, cuius est angusta via, ob ein Iudex denselben, von welchem er nicht weiß, ob er nocens oder innocens sey, mit der tortur salua conscientia belegen könne, zumahlen wieder die gesunde Vernunft und selbst-redende natürliche Billigkeit läuft, cruciari aliquem, antequam constet eum esse nocentem: Omnis enim cruciatus est corporis poena, licet ante sententiam inferatur. Poena autem dictari non potest

est, vbi peccatum non est, quum poena, generali significa-
 tu, sit malum passionis ob malum actionis. Grotius de Iure
 B. & P. lib. 2. cap. 20. n. 1. Io. Seldenus de iure nat. & gent.
 iuxta disciplinam Hebraeorum pag. 57. (2) Sind in sacris pan-
 dectis viele leges forenses iudiciariae enthalten, der peinlichen Frage
 aber keine Erwöhnung geschehen, und ist nicht verisimile, wann die
 tortura ad indagandam veritatem solte nöthig seyn, daß der grunde
 gürtige Gott, welcher ist fons omnis iustitiae & bonitatis, dieselbe
 solte vorbeÿ gangen seyn, daher auch der heilige Augustinus de ciuit.
 Dei lib. 19. cap. 6. sie sehr improbitet mit folgenden Worten: Quid
 quum in sua quisque causa torquetur: & quum quaeritur, vtrum
 sit nocens, cruciatur: & innocens luit pro incerto scelere certis-
 simas poenas, non quia illud commississe detegitur, sed quia non
 commississe nescitur? Ac per hoc ignorantia iudicis plerumque
 est calamitas innocentis. Et quod est intolerabilius magisque
 plangendum rigandumque, si fieri posset, fontibus lachryma-
 rum: quum propterea torqueret Iudex accusatum ne occidat
 nesciens innocentem, sit per ignorantiae miseriam, & vt tor-
 tum & innocentem occidat, quem, ne innocentem occideret,
 torserat, &c. (3) Hat die tortura um sovielweniger statt, weil Inqui-
 situs, das crimen begangen zu haben, freywillig in iudicio bekant;
 veritatis enim eruendae causa tormenta sunt inuenta, quae
 si aliter reperiri possit aut iam reperta sit, absurdissimum fo-
 ret, tam duro & pene ab humanitate abhorrente remedio v-
 ti, quae est communis DDrum. opinio. Didac. Couarr. pract.
 quaeft. 23. n. 5. Iul. Clar. recept. Sentent. 64. n. 5. vbi statuit,
 quod iudices, qui tali in casu torturam decernunt, tenean-
 tur in syndicatu, id. videndum n. 25. & conf. 51. n. 52. Ac-
 cedit, quod Iudex, quum peccat grauissime circa torturam,
 conscientiam suam laedat & vulneret, Viuius libr. 2. Com-
 mun. opin. verb. tortura n. 3. Rolandus a Valle lib. 3. conf.
 12. n. 17. Meuius conf. 30. n. 37. Et licet res dubia sit, vti

hoc in casu ob spontaneam confessionem Inquisiti, melius tamen erit, peccare in non torquendo & absoluendo, Cothm. conf. 12. n. 316. Praestat, ob misericordiam rationem reddere, quam propter crudelitatem, C. vera justitia 45. distinct. & si Iudex hoc negligat, a sententia torturae, irreparabile grauumen inferente, sine dubio appellare licet, l. 2. C. de appellat. Farinac. lib. 1. lit. 5. quaest. 38. n. 10. & seqq. Zanger. de except. cap. 4. n. 3. & seqq. Mevius conf. 11. n. 91.

(4) Ist der Iudex in caussis criminalibus alsdann über die Umstände der begangenen Missethat zu inquiren gehalten, wann dieselbe speciem delicti immutiren, oder poenam delicti aggraviren, oder minuiren, weilten nun die vom Fiscal angezogene 3 circumstantiae also nicht beschaffen sein, wie solches an Seiten Inquisiti in actis mit mehrem ausgeführet, so entspringet dieser Schluß, daß über dieselbe die tortura nicht zuerkennen sey.

Rationes decidendi.

Ob nun gleich die angezogene Eintouraffe von keiner geringen Erheblichkeit seyn, so wird dennoch in reiflicher Erwägung aller einlauffenden Umstände mit besserem Grunde Rechtsens geschlossen, daß Inquisitus über die in actis angezogene Umstände praeuia teritione mit der Schärffte jenlicher massen zu befragen sey; dann (1) ist in const. crim. Caroli V. art. 46. 48. 50. 51. 56. aus tapffern und bewegenden Ursachen verordnet, daß in caussis criminalibus ein Richter den delinquenten, wann derselbe das crimen begangen zu haben gestanden, um alle Umstände befragen und inquiren solle, Carpz. pract. crim. part. 3. quaest. 124. n. 37. & seqq., Georg. Rem. ad d. art. 46. Brunnem. ad L. 19. ff. de poenis; ex circumstantiis enim veritas confessionis exquirenda. Et ita obseruant periti Assessorres & Deum timentes, vti ait Ambrosius Lib. 4. c. 5. n. 16. quem citat Brunnem. in processu inquisit. cap. 5. membr. 5. n. 71. (2) Sind die circumstantiae humanarum actionum praesertim exteriorum & imperatorum extrinsecus ad earum circumstantiarum se habentium reiflich und wohl zu erwegen, zumah-

len

ten 1. etliche turpitudinem oder malitiam actionum moralium sehr
augiren, oder 2. etliche maiorem deformitatem eiusdem speciei
oder specie differentem nach sich ziehen, 3. andere Umstände aber kein
renouam rationem malitiae sowohl addiren als dieselbe immutiren;
v. g. Quod res sit furto ablata sacra, facit quod eiusmodi abla-
tio non sit simplex furtum sed sacrilegium, a simplici furto spe-
cie distinctum. 4. aus denenselben circumstantiis aber malitiam,
specie differentem ab actu, welche specialem ordinem diffor-
mitatis ad rectam rationem & legem Dei importiren, der Rich-
ter zu schliessen hat, vti docet communis schola Philosophorum,
D. Thomas 12. qu. 18. art. 10. 11. Wann nun die 3 Umstände reifflich
und wohl werden erwogen, seynd dieselbe also beschaffen, daß dadurch das
crimen sehr wird exasperiret, im Fall Inquisitus bekennen wird, daß er
den Nahmen Gottes bey der teuflischen Zuschliessung solte gemißbrau-
chet haben, wie dann dergleichen Mißbräuche von solchen Schliessern
insgemein committiret werden, ist auch keine geringe circumstantia
aggrauans, wann der delinquent eben zu der Zeit, da der Priester
die copulation im Nahmen der heiligen Dreyfaltigkeit verrichtet, das
delictum begangen hat, und ist dessen böshafte intention aus dem
Umstand auch Sonnenklar zu ersehen, wann derselbe das zugeschlos-
sene Schloß ins Wasser solte geworffen haben, (3) Ob nun gleich In-
quisitus ad art. inquisit. ulterior. 12. gestanden, daß er bey Det-
teff Königs neultigster copulation ein Schloß zugeschlossen, damit die
jungen Leute keine Kinder bekommen, sondern, seine Kinder ihnen er-
ben mögten, nachdem aber derselbe die höchstündliche Umstände comm-
missi delicti nicht offenbahren wollen, so ist derselbe bey sgestellten
Sachen billig mit Schärffe über solche zu befragen, variis enim mo-
dis potentia coeundi adimi potest vel ex causis naturalibus,
Paulus Zachias in quaest. medico-legalibus lib. 3. tit. 1. quaest. 5.
& seqq., qui dicitur frigiditas, vel ex maleficio & ligatura ma-
gica, welche nicht allein in tota Gallia sondern auch in Germania,
wie vieler Leute querelen bezengen, cum ingenti damno nouo-
rum coniugum oftmahls geschicht. Carpzou. Iurisprud. Consist.
lib. 2. tit. n. def. 202. n. 6. 7. 8. und statuiret Paulus Zachias d. tr.
lib. 3. tit. 1. quaest. 5. n. 50. quod neque nudis verbis, neque
figillis, neque simplici visu, neque suspensis amuletis, neque
cha-

characteribus, neque figuris neque medicamentis vllis, quae talem vim a natura non habeant, maleficium vllum procecur, quod vel tacite vel expresse cum Daemone & eius virtute non procuratur. Quam opinionem ex aliis comprobatur Delirius Lib. 1. disquisit. quaest. 2. & seqq.

Confutatio rationum dubitandi.

Womit zugleich die vorhin angezogene Einwürffe ihre Abfertigung bekommen, dann den ersten mit wenigen zubeantworten, ist die quaestio eine interrogatio de crimine commisso per corporis tormenta ad eruendam ipsius criminis veritatem legitime a iudice instituta, Petr. Theod. in colleg. crim. disp. 9. th. 9. & dum quaestio definitur per interrogationem quae fit per tormenta, satis innuitur, quaestionem ipsum cruciatum non esse, sed interrogationem, quae quatenus interrogatio est, dolorem corpori non incutit, communi tamen vsu loquendi quaestio cum actu torturae confunditur, quo respectu dicitur germanice die peinliche oder scharffe Frage, Carpz. pr. crim. p. 3. quaest. 112. n. 16. & seqq., und ist die tortura allein ein subsidiarium remedium inquirendae veritatis, wann nemlich in caussis criminalibus andere probationes nicht zu Tage stehen, Brunnem. in processu inquisit. cap. 8. membr. 5. n. 11. & seqq., welches remedium ob publicam vtilitatem & necessitatem fast bey allen Völkern in Gebrauch ist, und wenn die tortura ad investigandam veritatem nicht solte adhiberet werden, würden viele delicta ungestrafft verbleiben, ist auch dieselbe proprie keine poena, sondern hat sich der Delinquente ihm selbst bezumessen, daß er mit solchen schweren indiciis sich grauiget, vt enim tortura locum habeat, requiruntur indicia in iure approbata & verosimiliter concludentia, Cothm. vol. 1. conf. 12. n. 71. & multis seqq. Meuius conf. 30. n. 43. & seqq. Den zweyten obicem abzulehnen, sind die tormenta in sacris pandectis nicht verboten, sondern wird vielmehr alhier appliciret das argum. ex Num. 5. v. 13. & seqq. Vbi Deus praecipit, vt mulieri de adulterio suspectae praebetur potio amara, & Matth. 18. v. 34. *Baccarison* allegantur vi allegoriae & approbantur, und
schei

scheinet, daß der heil. Augustinus loco citato den abusum tormentorum nur improbitet, quum addat: iudicem excusari necessitate humanae societatis, zudem so ist non tanta autoritas Augustini, daß man den vsum tormentorum deßfalls aufheben solle, den dritten Eintourß mit wenigem zu berühren, ist nicht gnug die confessio ipsius delicti, sondern muß zugleich der Iudex über die Umstände, welche poenam delicti entweder augiren oder minuiren, inquiren, womit zugleich die vierte obiectio ihre Abfertigung bekommet. V. R. W.

Daß dieses responsum denen Rechten und actis gemäß, bezeugen wir Decanus, Senior und andere Doctores der Iuristen-Faculrät auf der Hochfürstl. Hollsteinischen Vniuersität zum Kiel. Uhrkundlich unsers hiebey gedruckten Secrets.

Continuatio Protocolli.

Nachdem nun die Rechts-Belehrung eingekommen, ist folgendes verabscheidet:

In peinlicher Inquisitions-Sache Fiscalis des inquirenden Gerichts hieselbst, wider Andreas Brehmer Inquisitum in puncto ligaturae magicae, vorho torturae, erkennet der Hochwürdige und Wohlgebohrne Herr, Herr Joachim von Ahlesfeld, Probst des Hochadelichen Jungfrauen Klosters zu Preetz, nach eingeholten Rath der Rechtsgelehrten hiemit für Recht, daß Inquisit über die in actis angezogene Umstände, praecua territorione, mit der Schärffe ziemlicher Weise zubetragen sey, wie er dann dazu hiemit condemniret wird, von Gerichts und Rechts wegen. Decretum Preetz den 28. Decembr. Anno 1681.

Solches decretum zu exequiren, ist der 29. Dec. morgens frühe um 5 Uhr determiniret und angelesen, auch Christoph Mölsler, Scharfrichter zum Kiel, dero Behuef anhero gefordert, welcher in praedicto termino auf dem Korn-Boden, morgens um 5 Uhr, die Leiter ausgespannet und die instrumenta auf eine Banck ausgeleget, und nachdem der Hochwürd. und Wohlgebohrne Herr Joachim von Ahlesfeld Probst, als Iudex, zunebst Herrn Michael Pexold Bürgermeister, als Iudicii Assessor, und mir, als beendigten Kloster-Schreiber und Notar. Publ. erschienen, und den Inquisitum an solchem Or-

the vorfordern lassen, und selbiger erschienen, ist ihm zuforderst sententia kund gethan, und er darauf über folgende in responso benahmte articulos in Güte vernommen:

1. Was Inquisit für Worte bey Zuschliessung des Schlosses gebraucher?
2. Bey welchen Worten des copulirenden Priesters er das Schloß zugeschlossen?
3. Ob er nicht das zugeschlossene Schloß in die See oder anderst woahin geworffen?

Worauf derselbe geantwortet:

Ad 1. Negat, Er habe keine Worte dabey gebraucht.

Ad 2. Der Priester hätte schon aufgehört, und die Trompeten hätten schon angefangen zu blasen.

Ad 3. Negat.

Nachdem solch gütlich Befragen, so remotis reliquis geschehen, nicht verfangen wollen, und er bey seinem Negat verblieben; Als hat der Nachrichten ihm die instrumenta, und zwar die Daum-Schrauben, Spanische Stieffeln, gespickte Haasen und deren effect vorgestellt, auch die Marter-Banck vorgewiesen, es hat aber solches zu seiner Bekänntniß eben wenig fruchten wollen, wesßhalb dann zur tortur selbst geschritten, und ist der Anfang gewesen dimidia sexta matutina, worauf Inquisiten der Rock, Schuhe und Strümpff ausgezogen, und er also auf die Folter-Bäncke geleyet, die Hände auf den Rücken zusammen, und die Füße mit Stricken an die Leiter gebunden, die Spanischen Stieffeln an beeden Beinen angeleyet, die Daum-Schrauben aufgesetzt, selbige angezogen, die Spanischen Stieffeln zugeschroben; Er ist aber bey seinem vorigen geblieben, welchemnäcßt der Zug appliciret, selbiger auch angezogen, und nachden er bey einer halben Stunde in den instrumenten gehalten, dann und wann etwas nachgelassen, und er beständig bey seinem negat geblieben, und nichts ändern wollen, sondern fest darauf bestanden, er hätte kein Wort bey Zuschliessung des Schlosses gebraucher, und kein ander Schloß gehabt, als beym Gericht eingeleyt, weniger eins ins Wasser geworffen, welches er dann in verschiedenen mahlen mit hohen theuren Eyden bey Seel und Seeeligkeit contextiret; als ist er wieder aus den instrumenten gelassen, und mit weiterer torquierung angehalten worden.

Zum

Zum Verhör der Sache ist der 2. Jan. anscheinenden 1682sten Jahrs angeſeſet, und ſolches ſowohl dem Fiscalis als Defenſori notificiret. Nachdem aber Sr. Hochwürd. der Herr Probst in Ihr. Hochfürstl. Durchl. Diensten nothwendig verreisen müssen, haben dieselbe zu Befegung des Gerichts folgende commissio ertheilet:

Demnach zum Verhör der peinlichen inquisitionis-Sache Fiscalis des inquirirenden Kloster-Gerichts, wieder Andreas Brehmer Inquisitum, der instehende Montag, wird seyn der 2. Jan. 1682 determiniret und angeſeſet, ich aber in Ihr. Hochfürstl. Durchl. meines gnädigsten Fürsten und Herrn Diensten verreisen muß, und also solchen Verhör nicht beywohnen kan, als thue Krafft dieses den Wohlgeden, Vest und Wohlgelehrten Herrn Michael Peggold, Bürgermeister zu Kiel, und hiesigen Kloster-Schreiber Johannes Dreesen, auch Unter-Probsten Behrend Kahl, constituiren und verordnen, daß sie am besagten Tage, das Gericht allhier in gewöhnlicher Amts-Stube hegen und besetzen, die recessu anhören und mit Fleiß protocolliren, auch denen Partheyen darauf loco interlocuti mündlich anfügen sollen und mögen, daß die acta inrotuliret, auf eine Juristen-Facultät geschickt und dero rechtlicher Bericht darüber eingehohlet, auch folgendes definitiv hierinn gesprochen werden soll, inmassen sie dann alle solche acta nebst meinem hierbey zurück gelassenen Schreiben dero Behuef verschlossen nacher Kiel an die Juristen-Facultät zu überschicken haben. Preetz den 31. Dec. 1681.

Joachim von Ahlesfeld.

Actum Preetz den 2. Jan. 1682. Nachdem das Gericht vora beschriebener massen besetzt, und Herr Fiscalis, wie auch Inquisitus, von Banden befreuet, nebst seinem defensore Hr. Mag. Witten erschienen, sind folgende recessu gehalten:

Herr Johannes Fuchs, Bürgermeister, nomine Fiscalis, wieder Andreas Brehmern, Inquisitum, in puncto ligaturae magicae, reserviret alle competentia und acceptiret aus denen actis inquisitionalibus alle vtilia, denen wiedrigen opponiret et generalia, und sagt darauf, daß Inquisitus des Detlefs Königs Schwester-Mann und also sein naher Schwager sey, wie er solches selber bekennet ad interrogat. inquisit. 10, und von ihnen zu ihrer Hochzeit geberhen worden, Inquisiti confessio ad interrogat. 14, aber nicht dahin, besondern ledig

lich zur copulation gehen wollen, und als ihm die bey ihm seyende ermahnet, daß, wann er die jungen Leute nicht ehren wolte, er sie auch nicht schimpfen solte, er sich aber verfluchet, daß er nicht zur Hochzeit sondern allein zur Trauung gehen wolte, testis probat. 1. 2. 3. ad art. probat. 2. 3. 4., wie er denn seinen Mantel umgenommen aus dem Hause gegangen, test. 1. 2. & 3. ad art. 5., und der copulation beggerwohnet, propria confessio ad interrogat. inquisition. 15. & 16. nach deren Endigung aber aus dem Hause weg und nach Hause gegangen, im hinuntergehen aber vor dem Armen-Hause stille gestanden, die Frau mit der Büchse zu sich geruffen, und ihr fünff mahl Geld, als 5 Schilling in die Büchse gesteckt, test. 5. ad art. 18. 19. & 20, da er doch öftters nicht einen Schilling im Hause gehabt, test. 2. 3. & 4. ad art. 21. Wie er nun nach Hause gekommen, hat er zu denen Anwesenden gesagt: da sie ja sagten da schnappte ich zu, test. 1. 2. & 3. ad art. 8, dabey mit der Hand auf seine Tasche im Rock geklopffet, sagend: kommest du mir so, so komme ich dir so, propria Inquisiti confessio ad interrogat. 26. test. 1. 2. & 3. ad art. 10. & 12, in welcher Tasche er ein Schloß gehabt, Inquisiti confessio ad interrogat. 25. & test. 1. 2. & 3. ad art. 10, auch dabey gesaget: sie gedachten Geld von mir zu haben es soll aber nun nicht angehen, propria eius confessio ad interrogat. 27, die jungen Leute damit meinend, confessio eius ad interrogat. 28. Wie nun nach einigen Tagen Inquisit in Josias Gundelachs Haus gekommen und ihm die Frau die That, daß er das Schloß zugeschlossen, verwiesen, test. 4. ad art. 13. und propria confessio ad interrogat. 33, und daß solches unter die Hererey gehöre, gesaget, test. 4. ad art. 14, hat er geantwortet: er mögte wohl geschwiegen haben, es müste der Teufel ihm im Munde gefessen haben als er solches geredet, confessio Inquisiti ad Interrogat. 36. test. 4. ad art. 16, wie er dann auch ebenmäßig solche Zuschliessung gegen Detlef König, den jungen Mann selber zugestanden, indem er ihn gebethen, daß er ihm deßfals keinen Schimpff thun möge, Inquisiti confessio ad interrogat. 38, welche geführte Reden, daß er nemlich das Schloß zugeschlossen, Inquisitus auch nicht allein in seiner summarischen Aussage, vigore protocolli, sondern auch in speciali examine ad interrogat 24 bekannt, doch mit dem Anhange, daß er es nur aus Schertz gesaget, aber nicht gethan habe, hernach aber, daß er das Schloß bey

bey obgedachter copulation wahrhafftig und würcklich zugesprochen; selber gerichtlich bekant, laut protocollis inquisitionalis, auch solche Bekantnisse den 13. Dec. jüngsthin articulatum gerichtlich reiteriret, ad interrogat. ulterius 1, und die Ursachen, warum er solche Zuschließung gethan, dabey angehänget; nemlich daß (1.) die jungen Leute keine Kinder kriegen solten, damit er ihnen ihre Schuld nicht bezahlen dürffte, dann auch, daß seine Kinder als dero nächsten Bluts-Freunde ihnen künfftig erben könten, propria Inquisiti confessio ad interrogat. ulter. 2, zum (2.) weil sie ihm nach seinem Hause gestanden, (3.) weil Derley König ihm in Dännemarck 200 Marck. abspenstig gemacht, Inquisiti confessio ad dict. interrogat. 2, welche Ursachen dann, dolum, proaeresin & animum delinquendi deliberatum anzeigen. Wann dann aus diesem erzehleten und zugleich erwiesenen facto erhellet, 1. daß Inquisitus im Gerichte freywillig und ohne Marter bekant, daß er bey der offgemeldten copulation zu dem Ende, daß die jungen Leute keine Kinder kriegen solten, das Schloß würcklich zugeschlossen, 2. bey dieser verbotenen action der Teufel seine Hülffe dargeliehen, und das maleficium occulto quidem sed nunquam in iusto Dei iudicio verrichtet, Canone 33. q. 1. c. 4, siquidem 3. Daemonem coniuges impotentes facere posse extra controversiam, & fusissime probat Martinus DelRio, l. 3. p. 1. q. 4. sect. 8. disquisit. magiae, cumque concurrere, & inter ligandum vel occludendum maleficium perficere, DelRio d. loco, Spendelius in notabilibus voce Nestelnüpfen, welche schändliche That 4. heutiges Tages sowohl in Teutschland Carpzou. l. 2. def. 202. n. 7. consistorial, als in andern Königreichen sehr gemein, Bodinus l. 2. c. 2. Daemonoman., DelRio & alii, und solche Ubelthäter 5. sowohl wieder Gott als Menschen höchlich sündigen, indem sie den finem matrimonii primarium, procreationem sobolis, verhindern; die aufrichtige Liebe unter Ehe-Leuten aufheben, continuirliche Feindschafft zwischen ihnen erregen, ihnen Ursache zu Ehebruch und Hurerey geben, viele Todtschläge begehen, tam enim homicida est qui liberorum procreationem impedit, quam qui alium iugulat, Bodinus l. 4. c. 5. Daemonoman., und zur selbigen Zeit, da die consummatio des heiligen Ehestandes geschieht, und Gottes Nahme angeruffen, und geheiligt wird, eine böse That verrichtet,

und solcher Nahme Gottes entheiliget wird, und 6. die Rechte hierinn solchen maleficanten die Lebens-Straffe beylegen, Veinl. Hals-Ver. Ordn. art. 133. ibi: wer auch einen Mann oder Weib unfruchtbar macht Berlich. 4. concl. 5. n. 52. Grillandus cap. 11. n. 14. de forti legiis, Farinac. q. 20. n. 103. Als bittet er in Rechten zu erkennen und auszusprechen; daß Inquisitus wegen seines begangenen und bekannten maleficii nach Kayfers Caroli V. Verordnung mit dem Schwerdte am Leben zu bestraffen. Saluo iure vltiori.

Herr Mag. Witte, Defensor Andreas Brehmers peinlich Be-
 klagten contra huius iudicii Fiscalem in puncto inculpatae liga-
 turae magicae, referuirt ihm quaeuis competentia iuris, con-
 testiret darauf licem negatiue, denn ob er zwar nicht gewilliget, die
 schon zu unterschiedlichen mahlen gerichtlich gethane confession zu re-
 uociren, so befindet er sich doch durch ihgige Anklage des Herrn Fisca-
 lis zum höchsten grauuret, kan also nicht anders als narrata prout
 narrantur & petita prout petuntur fieri, zu negiren, und zwar
 ex sequentibus rationibus, 1. ex defectu principii moralis: es
 wird Beklagter eines actus moraliter mali & quidem magici be-
 schuldiget, da doch ad quemuis actum moralem gewisse principia
 erfordert werden, unter welchen sich auch befinden intellectus seu
 scientia & voluntas oder animus ad hunc vel illum actum speci-
 ficus, wie solches nicht allein alle moralisten, sondern auch die ge-
 meine beschriebene Kayserliche Rechte klärtlich darthun; wann nun aber
 nach solchen Gesetzen nulla iniuria sine animo iniuriandi, nec fur-
 tum sine affectu furandi, nec vllum aliud delictum sine animo
 delinquendi committiret wird, per iura vulgata, als wird auch cri-
 men magiae nicht können contrahiret werden absque animo ma-
 gice operandi h. e. absque animo sciente, daß es nicht mit rech-
 ten und natürlichen, sondern unnatürlichen und Teuffels-Künsten zuge-
 he, daher auch Bodinus in seiner daemonomania l. 2. c. 1. einen ma-
 gum describiret, daß er derjenige sey, qui sciens prudensque dia-
 bolicis modis ad aliquid peruenire conatur; wann aber solcher
 animus cessiret bey genwärtigem Inquisito, als welcher ein homo
 simplex, idiota, naturam eiusque vires minime doctus, als hat
 er ex sua simplicitate citra vllam magiae opinionem dieses sein
 verübtes Dubsstück leichtlich der Natur zugeschrieben, und muß dem-
 nach

nach, si non ab opere, saltem ab actu moraliter & formaliter magico billig zu absolviren seyn. 2. So beweiset reus seine negativam ex defectu corporis delicti, massen dann die eingelagte ligatura magica bis dato noch nicht erwiesen worden, und kan die impotentia coeundi, so von denen in actis benannten Ehe-Leuten allegiret wird, wohl ein congenitum naturae vitium seyn, massen denn dergleichen vitia denen consistoriis nicht seltsam seyn, als welche zum öfftern ein vermeintes matrimonium eorum gratia pro nullo erklähren müssen, es kan auch wohl seyn, daß solch vitium ex praeternaturaliter suborta intemperie humorum vel inflammatione sanguinis seinen Ursprung für weniger Zeit genommen habe, ja weil die calliditas petulantium iuencarum so weit gestiegen, daß sie paulo ante nuptias per media adstringentia veneris ostium impudice antea applicatum wiederum suchen zu coarctiren und enger zu machen, vt scil. amissae virginittatis suspicionem apud bonos suos viros effugiant, so kan ja auch dergleichen in praesenti casu geschehen seyn, welches alles doch zu keines praeiudiz, sondern bloß und allein der richterlichen cognition zum besten soll gesagt seyn, und weisen in solchen remediis die dosis kan leicht überschritten werden, als kan auch gar leicht ein solch excessivum remedium in loco vbi adhibetur ein vitium verursachen, daß man also nicht siehet, wie citra erroris periculum diese coeundi impotentia der Zuschliessung des Schlosses infallibiler könne zugeeignet werden, und obgleich Inquisitus selber gestehet, daß er das Schloß animo inferendi impotentiam coniugalem zugeschlossen habe, so folget doch aus solcher confession, quantum corpus delicti attinet, adhuc nihil certi, dann wer weiß nicht, quod eiusmodi artes magicae, ob deficientem permissionem diuinam saepe suo frustrentur sine, wer weiß auch nicht, daß der Teufel allerhand tonitrua, imbres, procellas und andere effectus, quos a natura fieri praecidit, ihme selber als ein Affe Gottes zuschreibet, und als ein Vater der Lügen seinen Bedienten und aberglaubischen Knechten einbildet, als wann solche durch ihre einbildische ceremonien und Werke verrichtet würden. 3. So erweist reus seine negativam ex defectu praerequisiti ad omnem condemnationem necessarii, es ist ja per vulgatissima iura bekannt, daß ja keiner zu der geringsten Straffe,

Strafe, vielweniger zum Tode könne verurtheilet werden, er sey denn
 entweder confessus oder conuictus, nun aber ist reus in praesenti
 casu wegen der wirklich verrichteten magischen ligatur weder con-
 fessus noch conuictus, massen dann weder er selbst noch die Zeugen
 wissen können, ob das eingeklagte Gebrochen ein effectus magiae,
 oder ein effectus vitiosae naturae sey, aus welchen dann um soviel
 mehr zu Tage lieget, daß Inquisitus mit der Lebens-Straffe nicht könn-
 ne beleger werden, vielweniger kan Dnus. Fiscalis solche Straffe ex al-
 legato artic. 131. constit. crimin. behaupten, dann dessen Vorbrin-
 gen nach Inquisitus magiam exerciret hat, nun aber haben alle magi,
 sie mögen Schaden durch ihre Kunst gethan haben oder nicht, ihre
 Straffe schon vorher im 109. articulo, muß also dieser 133. articulo ver-
 standen werden von denjenigen, welche durch natürliche mittel, als po-
 tionen und dergleichen, sterilitatem verursachen, und weilen citatus
 art. 109. denen magis, welche durch ihre Kunst keinen Schaden gethan,
 nur eine schlechte arbitrariam poenam aufsetzet, und aber nicht erwies-
 sen worden, daß eingeklagter Schade von Inquisito causiret worden;
 als wird er auch ja nicht anders als secundum arbitrium Dni. Iudicis
 extraordinarie können bestrafet werden, bittet demnach daß Dnus.
 Fiscalis mit seinem strengen petito nicht möge gehöret werden.

Herr Bürgermeister Suchs, replicanda acceptiret vtilia, ab-
 sonderlich, daß contra processum, testes, eorumque dicta nichts
 eingewandt, denen übrigen widerspricht er per generalia iuris & fa-
 cti, in specie (1.) dem termino *in culpa* ligaturae, weilen es
 bereits per confessionem inquisiti ausgemacht, daß er die occlu-
 sionem serae verrichtet, (2.) der anderweitig unternommenen litis
 contestation, massen allbereits durch die vorhin vom Inquisito ad
 interrogatoria inquisitionalia beschehene responsio lis conte-
 stiret, liquidem in processu inquisitorio lis contestatur per in-
 quisiti responsionem ad artic. inquisitionales, Reinking, Olde-
 kop, Clarus, Carpzovius, Meuius & alii, daher dann eine an-
 derweitige und generale litis contestation nicht zulässig. Ad pri-
 mam rationem der vermeintlichen exception responderetur (1) daß
 das allegirte principium morale freywillig sey gewesen, indem er sol-
 ches mit denen ad maleficandum anreizenden rationibus zugestanden,
 massen er gefaget, daß er solches, maleficium nemine cogente und
 frey,

freywillig aus denen in actis angezogenen Ursachen verrichtet, massen dieses seine actio inuita sondern spontanea und das principium bey ihm, Inquisito, selber gewesen, und klaget Fiscalis wieder Inquisitum nicht eben, daß er dieses maleficium pacto cum diabolo expresse inito verrichtet habe, massen auch solch maleficium absque imploratione & pacto expresso diaboli verrichtet werden kan, licet enim huiusmodi nodatores pactum cum diabolo expressum non incant, vsurpant tamen vel quaedam concepta verba vel characteres vel alias vanas obseruationes, omnes autem tales obseruationes quae non habent causam vel in natura vel in institutione diuina, ex quadam pestifera hominum & Daemonum societate quasi pacti infidelis & dolosae amicitiae sunt constitutae & exortae, id est, cum primis inuentoribus talium superstitionum tale pactum fecit diabolus, se talia superstitiosa obseruantibus affuturum sua opera, sitigitur tacita inuocatio & implicitum pactum cum diabolo, & gaudent diaboli se ingerere huiusmodi obseruationibus, vt mentes vanitate implicent & in alia horribiliora praecipitent: ex Chemnitio, volum. II. test. 19. n. 2. Dahero, ob schon Inquisit kein öffentlicher magus, so hat er doch ipso facto per occlusionem serae, vt actum illicitum & prohibitum des Teufels Hüffe angeruffen, und also tacite ein pactum mit ihm contrahiret, von welcher magia & tacito pacto diaboli ihn nicht liberiret, daß er homo simplex, idiora, naturam & eius vires nicht verstehe, weil sein seine gerichtliche confession ihm simplicitatem wegnimmt, in dem ipsius malitia ex toto processu gnugsam zu ersehen, und ob er schon kein Gelehrter, ist er doch nicht simplex und unverständlich, massen auf solche Artz alle priuati, Handwerksleute, Tagelöhner pro simplicibus zu achten, wie dann auch simplicitas vera a delictis perpetratis & consummatis nicht liberiret. Ad 2. rationem responderetur, daß in factis occultis & difficilis probationis das corpus delicti so euidet, als in delictis facti permanentis, nicht erwiesen werden dürffe, Farinac. qu. 2. n. 12. Brunnem. c. 7. n. 7. & seqq. & sufficit in sortilegio probatio praesumptiua & coniecturata, Carpz. quaest. 108. n. 33. Mantz. ad Constit. Crim.

X

art.

art. 6. n. 38. Zieritius ibidem; & in crimine magiae sola rei confessio sufficit, Farinac. dicta quaest. 2. n. 26. (2) Weilen persona maleficiata nebst ihrem Ehe-Manne de impediendo coitu iurato vor offenem Gericht contestiret. (3) Wie in crimine magiae ad torturam absque manifesto apparente & evidente corpore delicti gnug ist, wann nur der magus gedrohet hat, böses zu thun, und das gedrohet erfolget ist, Weiln. Hals-Ver. Ordn. art. 44. Daß das eingeklagte delictum ein vitium naturae seyn soll, sind coniecturae a parte Inquisiti, aber ein verum delictum a parte Filci, denn ob man schon causas naturales und modum, welche, und wie sie in solcher Zuschliessung und Nestelknüpfen adhibiret werden, man nicht weiß, so bezeuget doch experientia und Doctores, daß durch solche unzulässige und gottlose actiones der Teufel seine operation mit hat, wie hievon Zieritz. ad dict. art. 133. notanter attestiret, da er saget, daß es impossibile scheine, daß ein Mensch durch das Nestelknüpfen könne impotens gemacht werden, welches doch die tägliche Erfahrung bezeuge. Daß es aber ex intemperie humorum und sonst seinen Ursprung habe, ist hier nicht, dann wann es ex inflammatione herührete, müßten solche dolores allezeit a maleficiatis gemerckt, und nicht allein tempore concubitus gefühlet werden, massen die inflammation und also die daraus folgende dolores wohl länger als bey dem actu concubitus gefühlet worden, nun aber attestiren feminae iuratae vigore protocolli, daß die maleficiata tempore inspectionis keinen einigen Schmerz von ihr vermerckt, sie, maleficiata, auch selber von keinem Schmerz auffer dem actu coniugali klaget. Die angeführte calliditas petulantiae ist (1) facti und unerwiesen, (2) ist praesumptio castitatis & pudicitiae pro qualibet femina, bey welcher maleficiata so lange gelassen werden muß, biß Inquisitus contrarium ihr erweist. Was zu declarirung Inquisiti angebracht, dem widerspricht er vt irrelevanti & ad hanc rem nihil perficienti. Ad 3. rationem antwortet er, daß Inquisitus durch sein eigen Bekänntniß der eingeklagten That schuldig, und ist gnug daß er nur gestanden, daß er einen bösen Vorsatz gehabt, den jungen Leuten Schaden zu thun und sie unfruchtbar zu machen, wie er dann auch selber solchen seinen bösen Vorsatz werckstellig gemacht, und das Schloß zu dem Ende zugeschlossen, auf welche Zuschliessung des Abends tempore

pore attentati concubitus sich das maleficium eräuet, daß aber solches mit Hülffe des Teuffels geschehen, desfalls reperit priora und beziehet sich darauf. Die gebethene Strafe betreffend, so ist (1) solche in dict. art. 13. expresse und generaliter definitet, und ist kein modus, wie solche sterilitas gemacht werden müsse, in solchem artic. exprimitet, dahero dann auch der maleficiant nach solcher Ordnung abzustrafen. (2) Wann schon Inquisit nicht verus magus und nicht am Leben zu bestraffen wäre, so ist doch hier ein atrocius crimen, ja es concurriren hier viele delicta, wie er sich deshalben ad priora beziehet, daher ob atrocitatem criminis Inquisit härter zu bestrafen, bittet dahero wie vorhin gebethen.

Herr Mag. Witte: duplicando acceptiret reus vtilia, contradicendo inutilibus per generalia, in specie contradiciret man, was ratione pacti controuersiae ist fürgebracht worden: Daß reus zwar einen actum verrichtet, ea intentione, ligaturam auszuwirken, weilten aber solche ligatura noch nicht erwiesen, als wird es billig inculpata & nondum probata ligatura magica genannt, die litis contestation betreffend, hat solche reus thun müssen, weilten Dnus Fiscalis ex actis inquisitionibus post peractam torturum einen formalen libellum accusatorium dem Gerichte proponiret, worauf eine litis contestatio billig hat folgen müssen, was contra 1. exceptionis rationem hat wollen beygebracht werden, darauf wird fürzlich so viel geantwortet, daß zwar ein principium morale bey reo gewesen und zwar ein principium externum, nicht aber in specie ein principium actus magici gewesen, wird auch gerne gestanden, daß die Zuschliessung des Schlosses eine actio spontanea und nicht inuita sey; doch aber nicht anders als certo respectu, nempe quatenus fuit actio moraliter mala, nicht aber quatenus in specie ratione magiae mala est, gleichfalls muß man auch gestehen, daß nicht allein per expressum sondern auch per tacitum pactum cum diabolo solche nodatio könne verrichtet werden, allein weilten reus als ein homo extrem simplex solche Zuschliessung vor ein naturale remedium gehalten muß er dahero propter defectum principii moralis ad magiam specifici auch von dem pacto magiae tacito absoluiret werden: Was contra 2. rationem ist vorgebracht worden, daß in factis occultis & difficilis probationis probatio corporis delicti nicht so ewi-

dens dürfte seyn, als in delictis facti permanentis, solches wird acceptiret, und weilten dann iuxta opinionem Dni. Fiscalis die eingeflagte ligatura magica auch facti permanentis ist, massen sie dann in hunc ipsum diem durare perhibetur, ergo, so muß sie auch euidenter, wie andere delicta facti permanentis, erwiesen werden, daß aber in specie in sortilegio die probatio corporis delicti praesumptiva & coniecturata gnug sey, solches ist wahr eo in casu, si accesserit rei confessio, quae tamen hoc in casu moraliter locum habere nequit, weilten es reus selber nicht wissen kan, ob ihm diesesmahl sein Kunst-Stückgen sey angegangen; Daß persona maleficiata de impotentia coeundi iurato attestiret, solches beweiset corpus delicti ne quidem praesumptive, weilten sie nicht geschworen, auch nicht schweren kan, daß solch ihr Gebrechen praecise von der Zuschliessung des Schlosses herrühre; Daß in crimine magiae praecedentes minae ad torturam sufficient, si malum statim fuerit insegurum, solches gehöret hieher nicht, weilten ex actis nicht befindlich, daß Inquisitus vor der Zuschliessung des Schlosses sich desfalls einiger Dräu-Worte hätte sollen vernehmen lassen, daß aber Dnus. Fiscalis vermeinet, daß das befindliche Verbrechen nicht könne natural seyn ex hac ratione, weilten maleficata nicht allezeit, sondern bloß tempore concubitus attentati, solche Schmerzen empfindet, item weil feminae iuratae tempore visitationis nichtes dolorosum vel alium statum praeternaturalem & morbosum haben deprehendiren können, solche argumentatio ist keines weges necessaria, massen dann ein dolorificus humor an solchem Orth leicht latiren kan, vt insipientium oculis obuius non fiat, und daß allererst tempore attentati concubitus solcher dolor verspühret wird, solches kan seine natürliche Ursachen haben, und kan es herrühren sowohl a quantitate & qualitate nempe inflammatione des turgidi inflati & incensis priapi, qui, si cum quadam violentia, vt in tali actu fieri assolet, irrumpere studet, facile dolorem excitare potest. Daß die declaratio confessionis irrelevant solte seyn, solches wird negiret, dann hat reus dieses eingeflagte vitium nicht durch seine Kunst verursacht, so hat reus noch kein consummatum delictum begangen, sondern bloß einen conatum vero delicto proximum gehabt, und weilten regulariter verum, quod conatus non puniatur ordinaria

dinaria poena, als hat reus ex hoc fundamento sich dessen auch
versteuen. Was contra 3. rationem ist angebracht worden, dar-
auf wird breuibus geantwortet, daß reus ipsam ligaturam magi-
cam, quatenus est ligamen coniugalis potentiae, nicht zugestan-
den hat, sondern bloß propositum & conatum, tale quid effici-
endi. Ratione poenae repetit et priora, und kan nicht eher zu-
gestanden werden, daß in hoc delicto multa alia concurriren, be-
vor das daratum conjugale, tanquam ab ipsius arte profectum,
erwiesen sey, diesem nechst wiederholet er nochmahls sein voriges pe-
titum &c.

Nach geschlossenen recessen ist den parten mündlich angebracht,
daß die acten sorderfahmst inrotuliret und wieder nach einer Iuristen-
Facultät geschickt und dero rechtliche Belehrung darüber eingeholet wer-
den soll. Und sind darauff die acta noch selbigen Tages als den 2. Jan.
an die Iuristen-Facultät nach Kiel verschlossen überschicket, und ist des
so responsum unterm dato den 2. Jan. darauf zurück gekommen, fol-
genden Inhalts:

Hochwürdiger und Wohlgebohrter,
Insonders hochgeehrter Herr!

Die uns zugefertigten anderweitigen acta inquisitionalia in Sa-
chen Fiscalis contra Andreas Brehmern haben wir mit behörendem
Fleiß verlesen, collegialiter alles reiflich und wohl erwogen und beyge-
hendes responsum cum rationibus dubitandi & decidendi dar-
über abgefasset, welches mit den actis verschlossen wieder zurück gehet,
haben solches Ew. Excell. zur freundlichen Antwort nicht verhalten, und
nechst Anrönschung eines glücklichen gesegneten neuen Jahres Gottes
Schuß empfehlen wollen,

Ew. Excell.

dienstgeflissene
Decanus, Senior und andere Doctores
der Iuristen-Facultät hieselbst.

Responsum.

Als uns Deo, Seniori und andere Doctoribus der Iuristen-
Facultät bey der Hochfürstl. Holsteinischen Vniuersität zum Kiel, die
in Sachen Fiscalis des Klösterlichen Gerichts zu Preetz, wieder Inqui-
tura

tum Andreas Brehmern ergangene acta abermahl zugesandt, und mit welcher Straffe Inquisitus nach solchen Umständen zubelegen sey, uns ser rechtliches Bedencken cum rationibus dubitandi & decidendi gebeyten worden, demnach haben wir dieselbe mit behörigem Fleiß verlesen, reiflich und wohl erwogen, berichten darauf für recht: daß aus denen ergangenen actis einige argumenta auf den Plan können gebracht werden, aus welchen prima fronte zu schliessen, daß Inquisitus befundenen Umständen nach secundum arbitrium Dni. Iudicii nur extraordinaria poena zu belegen sey:

Rationes dubitandi :

Denn (1) ist Inquisitus in tortura darauf bestanden; er hätte keine Worte bey Zuschliessung des Schlosses gebraucht, und kein ander Schloß gehabt, als bey dem Gericht eingelegt, weniger eins ins Wasser geworffen, welches er dann von selbst zu verschiedenen mahlen mit hohen theuren Enden bey Seel und Seligkeit contestiret, und statuiret Carpz. part. 2. decis. 186. n. 13. Quod tutius quisquis agat subsistendo in poena fustigationis & quae huic semper est annexa relegationis perpetuae, qua satis coercentur, qui vel odio vel invidia accensi novos coniuges per ligaturam vel obseruationem serae pensilis vexare non verentur, (2) ist des Medicorum bewehrter Schluß, quod tantum sit vna causa, quae coitus potentiam in femina adimat, nempe claustra, arctatio seu angustia oris externi & ceruicis, lib. 3. tit. 1. n. 22. Nun haben drey Frauen, welche die inspectionem ocularem verrichtet, eydlich ausgesaget, daß sie die Magdalena Königs nicht anders und in keinem andern Stande gefunden, als wie ein dergleichen zu Jahren gekommenes Mensch beschaffen wäre, und könnten sie nicht finden warum der Mann nach solcher Beschaffenheit ihr nicht sollte fleischlich beywohnen können, zumahlen sie bey beschehener Begreiff- und Untersuchung sowohl innerhalb als vornen alles natürlich offen befunden und dazu keine Hindernisse angemercket, nur daß sie, Magdalena Königs, feste darauf bestanden, daß ihr Mann wegen der ihrer seits empfindenden grossen Schmerzen ihr ohnmöglich beykommen könne, deren eydlichen Aussage kein geringer Glaube beyzulegen, Zachias in quest. Medico-legal. lib. 10. decis. 48. Rot. Roman. decis. 56. n. 13. Mantica decis. 247. n. 1. (3) ist Inquisitus, wie das Zuschliessen geschehen, um Aufmachung des

des Schloßes sehr bekümmert gewesen, weßhalb er nach dem Schlüssel des Schloßes fleißig gesucht, aber ihn nicht gefunden, worauf er das Schloß besehen und umgekehret und damit nach dem Kleinschmidt gehen wollen, da ihm die Splinte von dem alten Schloß, so er vor diesem bey einem Kleinschmidt aufmachen lassen, in die Hand gefallen, worüber er sehr erfreuet worden, licet vero poenitentia post commissum delictum ab omni poena non excuset, l. 56. ff. de furtis. ita ut etiam pro crimine commissio poena imposita in foro conscientiae non liberet delinquentem a poena imponenda in foro contentioso, ab ordinaria tamen poena poenitens liberari eaque hoc casu mitigari potest, DD. quos refert Carpz. in pr. Crim. part. 1. quaest. 37. n. 35. & quaest. 39. n. 65. quaest. 49. n. 77. (4) Derselbe nunmehr etliche Monathe in gefänglicher Haft gewesen, welche detentio eine erhebliche Ursache ad mitigandam poenam nach sich ziehet, Andr. Tiraquell. de poena temperan. causa 41. quem sequitur Hartm. Pistorius obl. 177. n. 27. & 28, und ist dem richterlichen Amt unbenommen, aus wichtigen und beweisenden Ursachen die ordentliche Strafe zu lindern und mindern, l. 13. ff. de poen. l. 11. ff. eodem, Carpz. pr. crimin. p. 3. quaest. 42.

Rationes decidendi:

Ob nun gleich obervohnte obiectiones ziemlich scheinbar seyn; so wird dennoch nach Verordnung der crimin. const. Caroli V. art. 133. bitrig geschlossen, daß Inquisitus mit dem Schwert am Leben zu bestraffen sey, dann (1) stehet aus denen actis Sonnenklar zu tage, daß Inquisitus von seinem Schwager zur Hochzeit gebethen, aber nicht dahin, sondern lediglich zur copulation gehen wollen, weswegen er sich verfluchet, seinen Mantel umgenommen, aus dem Hause gegangen; und der copulation beygewohnt, nach Verrichtung derselben aus dem Hochzeit-Hause weg und nach Hause gegangen, wie er nach Hause gekommen, hat er zu denen Anwesenden gesagt: da sie ja sagten schnapete ich zu, mit der Hand auff seine Tasche geklopffet mit diesen Worten: kommst du mir so, so komm ich dir so, sie gedachter Geld von mir zu haben, es soll aber nun nicht angehen, Inquisitus auch laut protocolli Gerichtlich gestanden, daß er bey der copulation
wohnt

warhaftig und wirklich das Schloß geschlossen, aus denen Ursachen, daß die jungen Leute keine Kinder kriegen solten; damit er ihnen ihre Schuld nicht bezahlen dürfte, dann auch, daß seine Kinder ihnen erben möchten ic. vid. confessionem inquisitionis art. 2 und hat Magdalena Königs einen Eyd zu Gott und auff das Heil. Evangelium geschworen den 14. Decembr. 1681. daß sie amoch bis auff diese Zeit, wie von Anfang ihres Ehestandes her, wann ihr Mann ihr ehelich bewohnen will, so große Schmerzen empfinde, daß sie es unmöglich aushalten kan, und ihr Ehemann wegen solcher grossen Schmerzen das Eheliche Verck nachzulassen genöthiget wird, welches auch der Mann Detleff König, praestito corporali juramento, imgleichen ausgesaget, aus welchen erzehnten Umständen dieser unwiedererreibliche Schluß hertür springet, daß Inquisitus dolo & ex proposito das delictum begangen, in delicto vero attenditur animus & voluntas, l. 14. ff. ad leg. Corn. de Sicar. Et vt actio aliqua dicatur voluntaria seu humane requiritur concursus ipsius intellectus cum voluntate, vt res, circa quam actio humana versatur, sit a facultate rationali cognita, sicuti enim nihil in genere est volitum, nisi ab intellectu cognitum, sic etiam nihil est libere volitum, nisi ab intellectu cognitum. Hic intellectus mouet voluntatem quoad speciem actus, quia proponit voluntati objectum, a quo tanquam a principio formali externi actus voluntatis speciem sumunt, & est actio voluntaria, cuius principium est in agente, Aristot. 3. Ethic. 2. & 5. Eth. 10. Hinc in delictis regulariter tria considerantur: animus, factum, & delictum; animus, vt quis intendat delinquere; factum, vt sequatur delictum; delictum, ut per legem sit punibile, Gomez var. resolut. tom. 3. cap. 3. n. 30. Carpz. pract. crim. p. 1. qu. 1. n. 18., welche drey requisiti allhier gnugsam zuersehen. (2) Ist im diesem committirten crimine eine tacita siue implicita pactio cum diabolo mit begriffen, hoc enim tenentur omnes alii, qui absque federe expresso quid commercii ac consuetudinis habent cum diabolo vel qui scientes haerent in superstitiosis obseruationibus, Daniel Möller ad Const. Elect. 2. n. 2. part. 4. Carpz. pract. crim. p. 1. qu. 48. n. 10. n. 94. 49. n. 12. Et licet actibus illis superstitiosis nulla per se

se operatio sit tribuenda, Iacobus Martini in dissert. de magic. actionibus Th. 25, ideo tamen veneficii poenam non effugunt, quum in studium notendi, quod daemon fouet, vsurpando & adhibendo eiusmodi media, consentiant, atque per id efficiant, vt diabolus noxam inferre possit, Carpzou. d. qu. 48. n. 61. Hi venefici gladio sunt puniendi, Carpz. P. I. qu. 50. n. 3. & 22.

Confutatio rationum dubitandi.

Womit zugleich die vorhin angezeigte obiectiones ihre Krafft verlieren, dann die erste zu beantworten, ist das corpus delicti ex reiterata confessione Inquisiti & iurata depositione coniugum & aliis circumstantiis in actis erwiesen, und redet Carpz. loco cit. von dem casu, wenn einer die nouos coniuges ex odio vel inuidia mit Zuschliessung eines Schlosses nur zu vexiren gedencket, nicht aber die potentiam coeundi & generandi gar benimmt, wie in diesem Fall geschehen. Gleichen schlagens ist der zweyte Einwurff, zumahlen allhier nicht die quaestio ist de impotentia coeundi ex causis naturalibus, sondern welche ex maleficio ihren Ursprung hat, und ist keine schliessliche Folge: die drey Frauen, welche die ocularem inspectionem verrichtet, berichten, daß sie bey geschehener Begreiffung und Untersuchung alles natürlich offen befunden, ergo ist die impotentia coeundi aus grossen Schmerken nicht zu colligiren. Den dritten abzuwehren, hat Inquisitus ad art. 31. inquisit. geantwortet, er wolte, daß er sein leibtage kein Schloß zugeschlossen, und muß die poenitentz, wann dieselbe poenam mitigiret, geschehen, ehe und bevor der delinquente ist incarceriret, Carpz. pr. crim. p. 1. qu. 37. n. 30. & p. 2. qu. 80. n. 71. & 73. Endlich die vierte obiection zu entkräften, ist Inquisitus über 4 Monath in carcere nicht gewesen, est vero diutina rei detentio iusta causa minuendi poenam, si reus praeter suam culpam & ex sola iudicis mora in carcere diuturniori detentus fuerit, Carpz. pr. crim. p. 3. qu. 149. n. 48, wird also in reifflicher Erwegung und Erzehlung aller Umstände zu schliessen seyn, daß Inquisitus wegen begangener und bekannter Missethat anderen zum Exempel und Abschau ihm aber zur nothwendigsten Straffe secundum crimi-

Y

na-

nalem constitutionem Caroli V, poena gladii zu belegen sey, ehe und bevor aber die Straffe wird exequiret, erfordert der Sachen Nothdurfft, daß zuorderst einige periti Medici werden committiret, welche bey Magdalena Königs sich erkundigen, ob noch die Schmerzen continuiren, und ihr Ehe-Mann das eheliche Werck nachzulassen genöthiget werde, zudem dieselbe, praeuia diligenti inquisitione ihre Gedancken eröffnen, ob nicht die Schmerzen arte medica können abgetrieben werden. Im Fall dann dieselbe solches vermeinen und affirmiren solten, ist die poena gladii in poenam fustigationis cum perpetua relegatione zu verändern. R. R. R.

Daß dieses responsum denen actis und Rechten gemäß, bezeugen wir Decanus, Senior und andere Doctores der Juristen-Facultät auf der Hochfürstl. Hollsteinischen Vniuersität Kiel. Urkundlich unsers hiebey gedruckten Secrets, den 9. Jan. 1682.

Preß den 10. Jan. 1682. Welchem responso zu folge an Herrn Doctor Maior und Herrn Doctor Pfening um Einholung dero Meynung und Belehrung, nachgesetzter massen geschrieben worden:

Hochedele ic.

Denenselben ist zweiffels-frey schon vorhin zu Ohren gekommen; welcher gestalt allhier einer Nahmens Andreas Brehmer dahin peinlich angeklaget, daß er bey der am 12. Sept. 1681 beschenehen copulation Detlef und Magdalena Königs ein Schloß zugeschlossen, und also das durch zu hindern gesucht, daß die jungen Eheleute keine Kinder bekommen mögten, immassen er das factum solcher gestalt gestanden, und der process schon in forseit formiret. Wann aber in der hierüber bey der löbl. Juristen-Facultät daselbsten gesuchten Belehrung desideriret wird, daß ante executionem durch erfahrene Medicos dieses jungen Frauen Magdalena Königs Zustand, ob noch die Schmerzen, wenn ihr Mann ihr fleischlich beywohnen wollen, continuiren, und er das eheliche Werck nachzulassen genöthiget werde, zu erkundigen, und deren Gedancken, praeuia diligenti inquisitione, einzuhohlen, ob nicht

nicht die Schmerzen arte medica abgetrieben werden können, gestalte
sie, Magdalena Königs, beständig darauf bestehet, auch neulich eyda-
lich erhärtet, daß maritus, tempore attentati concubitus, wes-
gen der ihrer Seits empfindenden grossen Schmerzen, ihr ohnmöglich
fleischlich beywohnen können, und der Mann eben dergleichen eydliche
Ausfage gethan, dahin die einliegende extracte protocolli breiter era-
öffnen, was die zur Besichtigung und visitation dieser Magdalena
Königs beeydigten drey Frauen für Bericht eingebracht; Als ersuche
meine hochgeehrte Herrn hiedurch ganz fleißig, sie geneigen dieser jun-
gen Frauen Beschaffenheit mit allen Umständen, ohnschwer desideriter
massen bestens zu erkundigen, und darüber ihr reifliches Bedencken zu
eröffnen, ob nicht durch bewehrte Arzney-Mittel die Schmerzen abs-
zureiben, dero Behuef dann dieselbe mit diesem Schreiben sich ange-
ben wird. Welche Mühewaltung nebst danckbarer Erkänntiß ich
alle Wege gerne hinwieder ersehe u. u.

Worauf von wohlgemeldten Herrn Medicis folgende Antwort
ersolget und eingelauffen:

Hochwürdiger Herr Probst,

Wohlgebohrner Herr Land-Rath;

Großgeneigter Herr und Patron!

Er. Excell. hochgeneigtes Schreiben haben wir endesbenannte zu
recht erhalten, und in gebührenden respect erwogen; Als demnach des-
ro Hochwürden und Excellenz beliebet, benahmentlich diese 2. puncta
wegen Magdalena Königs und dero uns eröffneten Zustand uns für-
zustellen, daß nemlich (1) wir wegen dero Schmerzen, die in ipso con-
junctionis conatu mit ihrem Mann sich allemahl in pudendis eräu-
gnen, unsere Meynung entdecken, und (2) absonderlich praeuia di-
ligenti inquisitione berichten mögten, ob nicht die Schmerzen arte
medica abgetrieben werden können? So dienet in gehorsamster Ant-
wort zur verlangten Nachricht dieses, quoad 1. daß weder aus dem Brie-
fe selbst noch aus den Beylagen den modum und tempus der Schmer-
zen determinato abnehmen können, ob nemlich es pungitivi, in-
flammatorii, acuti und hixige, oder nur obtensi und vielmehr ex-

pansiui, oder certo modo grauatiui dolores seyn? und ob die Schmerzen beständig bleiben, wann der Ehemann sich fleischlich zu ihr nahet, oder solche, wann er sich retiriret, zugleich auch vergehen? Item ob sie ausser dem auch was schmerzhaftes empfindet, oder nicht, wann entweder sie selbst, oder ihr Mann, oder eine vertraute Freundin ad partem dolentem fühlen mögte? Und würde also nicht undienlich seyn von der Versohn selbst so viel deutlicher Nachricht einzunehmen. Quoad 2. gründen wir uns ad priora, und würde nach Befindung der Umstände sich dann so viel klärer äussern, ob, und wie weit per remedia ordinaria dem affect abzuheiffen stehen mögte oder nicht, da dann auf sich eräugenden fernern Befehl Ew. Hochwü. Excell. unsere Ehre und ergebenster Fleiß seyn wird in williger Aufwartigkeit uns mögklichst zu recommendiren. - Als die wir ohnedem nebst herzu-licher Erlassung in Gütlichen Schutz in schuldigstem respect verharren
Ew. Hochwü. und Wohlgebohrnen Excell.

Riel den 10. Jan.
A. 1682.

gant gehorsamst er gebenste
Diener

Johann Daniel Major, D.
Johann C. Pfening, D.

P. P. Und nachdem Er. Hochwü. und Wohlgebohrnen Excell. gefallen die Versohn selbst, nebst ihrem Ehe-Mann, an uns zu schicken, um klärere Nachricht von ein und andern Umständen von ihnen anzuhören; So dienet nun, was die vorgestrige puncta anberrifft, zu fernerer hochgeneigten Nachricht gehorsamst dieses:

Quoad 1. Inquiritur sagt: daß sie extra tempus intentatae a viro cohabitationis nicht die geringste Beschwerlichkeit empfinde, sondern nur dolores und zwar pungitiuos und so grosse Schmerzen fühle, wenn der Mann sich an sie zu machen gedencet, daß sie auch darob schreyen und sich seiner enthalten müsse. Ingleichen, wann von ihm, oder ihr selbst ad partem-affectam mit der Hand gefühlet würde, so empfände sie dergleichen, aber beydemahlen länger nicht als der contactus digitorum vel membri virilis wähere, cuius membri intromissionem ad interiora sie sich nicht capable fände villo modo zu su-

sosteniren, sondern intra labia pudendi fühlete sie die Schmerzen. Von keiner Schwellst, Härte oder Entzündung wüste sie nicht, wie imgleichen von keinem unordentlichen, febrilischen, inflammatorischen Durst oder anderer bedenklichen alteration. Muß also eine peculiaris ac spiritualis vis dirigens dolorifica per artem magicam quidem non tamen supernaturalem hierunter versiren. Nam dicere diabolum agere supra naturam, est blasphemum, saltem modo extraordinario & humanis sensibus imperuestigabili in talibus agit. Quoad 2. daß natürliche Hülfsmittel in der Natur würcklich darentgegen seyn, zweiffeln wir gar nicht, welche es aber praecise und deder minato seyn, weiß der heimliche Tausend-Künstler und Gott sein Herr, besser als Menschen, halten jedoch nicht unmöglich daß ein und andere ex remediis ordinariis ausgefunden werden könnten, die dem Werck natürlich entgegen kämen, wann Gottes Beystand, voraus von den interessirten Versohnten, inbrünstig ersuchet würde, und wäre es möglich das mißbrauchte Schloß wieder zu sunden, so würde öffentlich gute Forderung thun, solches durch strenge ste Gluht des Feuers vor erst zu vernichten. Datum Kiel den 13. Jan. mar. 1682.

Johann Daniel Maior, D.
 Johann C. Pfennig, D.

Diese der H. Hrn. Medicorum Antwort und Bedencken ist den 13. Jan. dem Herrn Decano, Seniori und Doctoribus der Juristen-Facultät zum Kiel communiciret, und dero rechtliches Bedencken gefuchet worden, mit welcher Straffe eigentlich Inquisitus nach solchen Umständen zu belegen, und ist darauf den 14. Jan. folgendes responsum von ihnen heraus gegeben:

Hochwürdiger zc.

Als Ew. Excell. der H. Hrn. Medicorum, Herrn Doctor Maiors und Herrn Doctor Pfennings gründliches Bedencken über die zwen puncte wegen Magdalena Königs uns abermahl zugesandt, und ob Inquisitus mit der ordinairen oder extraordinairten Straffe zu belegen, und zwar quomodo solches geschehen solle, unser rechtliches

Y 3 Be

Bedencken verlanget, demnach haben wir alles mit Fleiß verlesen, reifflich und wohl erwogen, berichten darauf in reifflicher Erwegung aller einlauffenden Umstände für Recht: Dieweil die zwey weitberühmte H. Hrn. Medici nicht zweiffeln, daß natürliche Hülfsmittel in der Natur würcklich darentgegen seyn, welche es aber praccile und determinato seyn; wisse der heimliche Tausend-Künstler und Gott sein H. Erre besser als Menschen, halten jedoch nicht unmöglich daß ein und andere ex remediis ordinariis ausgefunden werden könnten, die dem Werck natürlich entgegen kähmen, wann Gottes Beystand, voraus von den interessirten Persohnen, inbrünstig ersucht würde, daß Inquisitus, wann derselbe zuorderst für einem peinlichen Hals-Gericht auf fürgehende peinliche Anklage freywillig bey seiner gethanen Bekantniß verharren wird, bey sogenannten Sachen ordinaria poena gladii nicht zu belegen, sondern andern zum Exempel und Abscheu, ihm aber zu wohlverdienter Strafe, an einen Pranger zustellen, mit Röhren scharff auszustreichen und ewig zu verweisen sey, jedoch wird vor der execution dem Ministerio Inquisitus untergeben, und von demselben ex sacris pandectis unterrichtet, daß er mit Zuschließung des Schlosses bey der benedictione sacerdotali unrecht und wieder Gottes Wort gehandelt, auch zugleich nebst scharffer ernstliches Verweisung ernahnet, von dergleichen abscheulichen Mißbräuchen abzustehen, massen dann auch von der Obrigkeit gleichfalls derselbe mit Ernst ersuchet wird, sich dergleichen höchstverbotenen Sachen zu enthalten, damit ihm nicht, im Fall er wieder solte betreten werden, eine scharffere Straffe wiederfahren möge. V. R. W. Haben solches Ew. Excell. zur freundlichen Antwort nicht verhalten wollen, und verbleiben nebst Empfehlung Gottes

Ew. Excell.

Niel den 14. Jan:
Ao. 1682.

dienst-bereitwilligste

Decanus, Senior und andere Doctores
der Juristen-Facultät auf der Hochfürstl.
Sollsteinischen Vniuersität.

Actum

Actum Preß bey gehaltenen Nothding den 17. Januar. 1682.
Nach beschehenem Vortrag Fiscalis, ward Andreas Brehmer, In-
quisitus, nochmalts befraget, ob er die böse That begangen und das
Schloß zugeschlössen, welcher denn nochmalts gestanden, daß er die
That begangen, und ein altes nichtswürdiges Schloß zugeschlössen, er
wäre aber truncken gewesen. Worauf erkannt, und folgendes Urthel
ingebracht:

In peinlichen Sachen Fiscalis des hiesigen inquirirenden Kri-
sterlichen Gerichts, entgegen und wieder Andreas Brehmer, Inqui-
situm, in puncto ligaturae magicae, ist nach Anhörung der ab-
beiden seiten an- und vorgebrachten Nothdurfft auf eingeholten Rath
der Rechts-Gelahrten, heute dato zu Recht erkannt: Daß Inquisitus,
Andreas Brehmer, wegen solcher verübter bösen That, anderen zum
Exempel und Abscheu, ihm selbst aber zur wohlverdienten Straffe, mit
Ruthen scharff auszustreichen und ewig zu verweisen sey, wie er dann
Krafft dieses dazu condemniret wird, von Gerichts und Rechts we-
gen. Publicatum Preß, den 17. Jan. Anno 1682.

Nach beschehener publication des Urthels, ward dem Inquisito,
Andreas Brehmer, nochmalten die Grösse seines Verbrechens vor-
gehalten und er ernstlich vermahnet, von dergleichen Ubelthat zu Ver-
meidung grösserer Straffe hinführo abzustehen, und hat er darauf,
nach beschehener Verwarnung des Meynendes und dessen Straffe,
folgende Urphede für Gericht mit aufgehobenen drey fordersten Fin-
gern in der rechten Hand und entblößtem Haupte untern blossen Hums
mal würcklich beschworen und abgestattet:

Ich Andreas Brehmer, gelobe und schwöre zu Gott auf das
heilige Evangelium, demnach ich wegen gemachter Unfruchtbarkeit an
Magdalena Königs, von hiesiger Obrigkeit in gefängliche Haft gezo-
gen und darinnen bis hieher behalten, auch mir in Rechten die Straffe
darüber zuerkannt, daß ich dahero solche Gefängniß weder selbst noch
durch andere an der Obrigkeit hiesigen Orts, dero Bedienten, und so
hierin mit Rath und That geholffen, rächen, ihnen nichts Leides thun,
auch diese Kristerliche iurisdiction, wie auch beyde Fürstenthümer
Schleswig, Hollstein und einverleibte Länder sofort räumen, und in
Ewig

Ewigkeit darin nicht wiederkommen, noch solche betreten will, so wahr mir Gott helffe hier zeitlich und dort ewig.

Worauf derselbe wieder in die custodia gebracht und gegen 2 Uhr ausgeführt, mit 10 Ruthen durch das Flecken Preeß gestrichen, bis an die Lehntuhler Gränze jenseits Schadehorn gebracht, und daselbst wieder mit 2 Ruthen gestrichen, folgendes seiner gethanen eydlichen Urpfehle erinnert ward, und hat er darauf seine vorderste Finger der rechten Hand auf des Scharfrichters Schwerdt gelegt, und nochmahlen geschworen und angelobet, daß er dasjenige so er in der für Bericht abgestatteten Urpfehle versprochen, getreulich halten, und demselben allerdings geloben und nachkommen wolle; Womit er dann erlassen und ihm ein halber Reichsthaler Zehr-Geld gereicht worden.

FINIS Speciminis Primi.

Errata typographica, si quae occurrant, Lector aequi
bonique consulat.

