

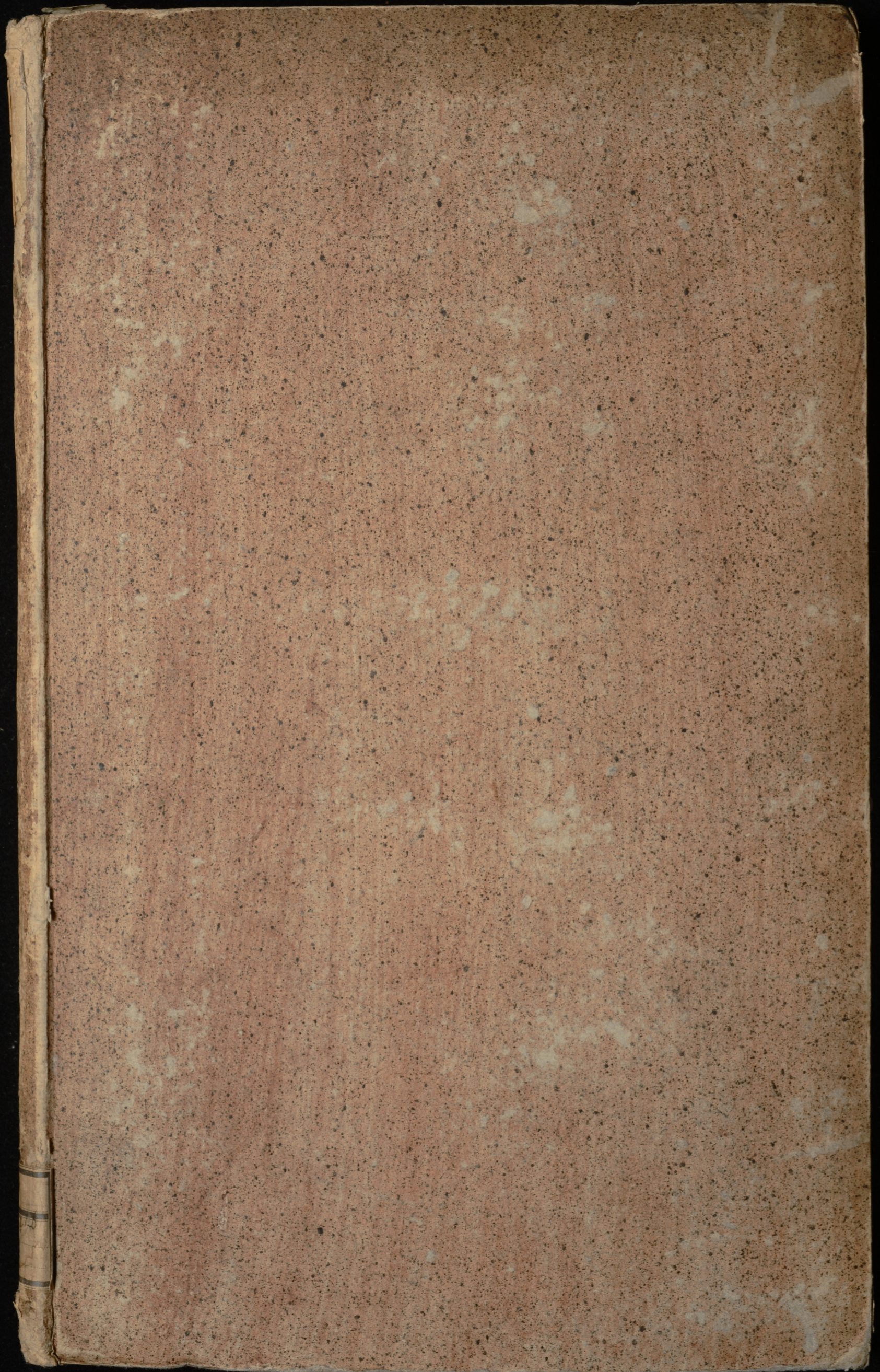
**Responsum Juris in Sachen Des Hochwohlgebohrnen Herrn von Sperling auf
Gömtow Pfand- und auf Schönberg Erbgesessen, Contra Dominum Fiscalem
Sverinensem : [Suerin den 10. August. 1747]**

[Suerin], [1747]

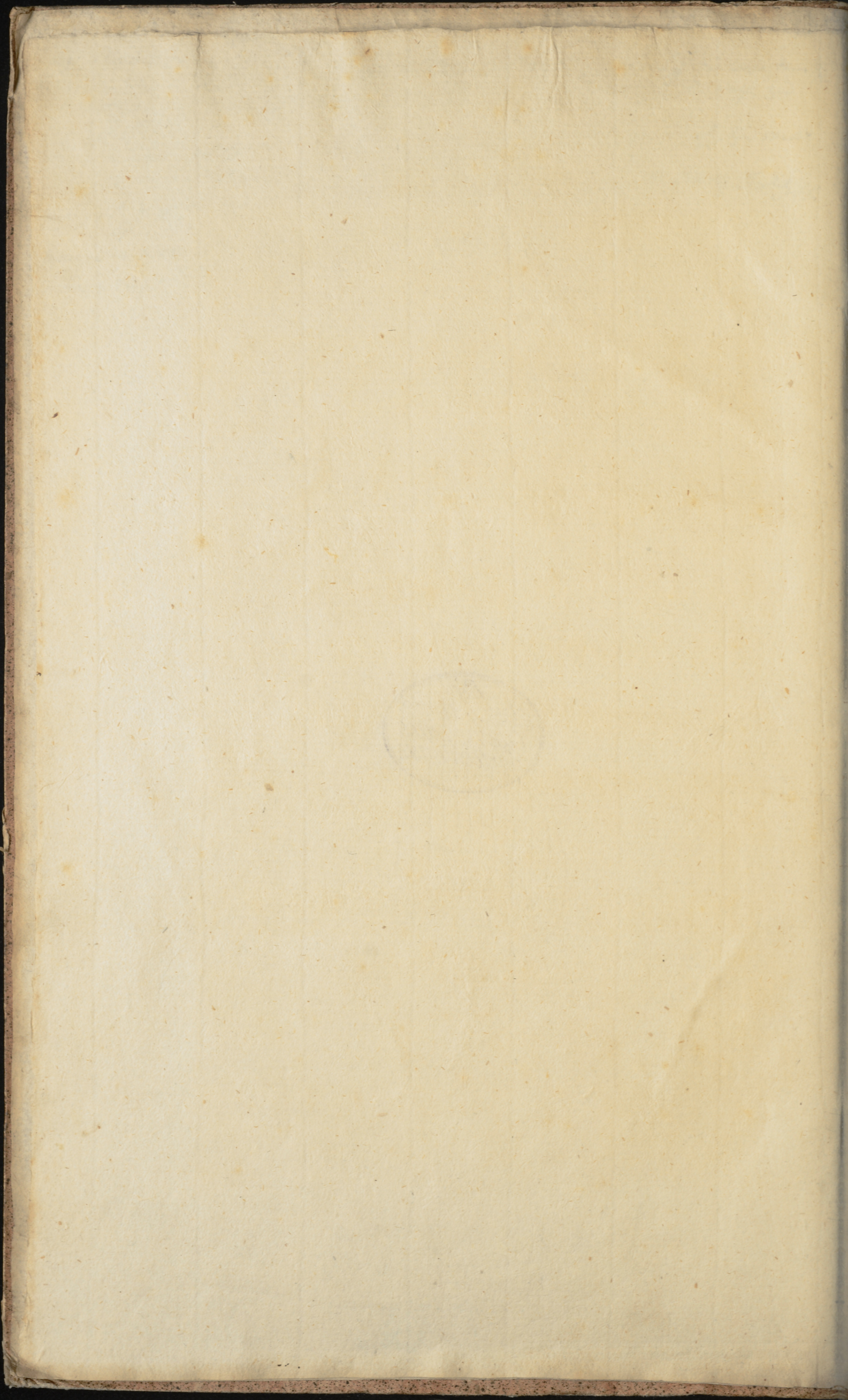
<http://purl.uni-rostock.de/rosdok/ppn835127036>

Druck Freier  Zugang









RESPONSVM
JVVIS

in Sacken



Des Hochwohlgebohrnen Herrn
von SPERLING

auf Sömtow Pfand- und auf Schönberg Erbgeseßen,

C O N T R A

DOMINVM FISCALEM

SVERINENSEM.

Gelehrter Buchhändler

RESERVOIR

JANUAR



in

der Buchhandlung

SPERLING

Gelehrter Buchhändler
in der Buchhandlung
SPERLING

DOMINUM

SPERLING
Gelehrter Buchhändler
in der Buchhandlung

Gelehrter Buchhändler
in der Buchhandlung

Gelehrter Buchhändler
in der Buchhandlung

No. 2.

Hochwohlgebohrner Herr,

Hochgeehrter Herr!

Als Ew. Hochwohlgebohrn. uns die, zwischen Ihnen und *Dno* Fiscali, bey der Hochfürstl. Justitz-Canzelen zu Suerin, bisher verhandelte Manual-Acten nebst anderen zur Nachricht dienenden Urkunden zugefertiget, und darüber in Rechten belehret zu seyn begehret:

Ob Ew. Hochwohlgebohrn. á denegata defensione pro avertenda Inquisitione und von dem bisherigen Fiscalischen modo procedendi zu appelliren wohl begründet seyn?

So erachten wir der Nothdurfft, zuserst das punctum denegatae defensionis pro avertenda Inquisitione, wie auch den Fiscalischen modum procedendi separatim in rechtliche Erwegung zu ziehen, und demnach schließlich darüber: Ob Ew. Hochwohlgebohrn. davon, gestalten Sachen nach, zu appelliren wohl begründet seyn? Unser rechtliches Bedencken cum rationibus decidendi verlangter massen zu annectiren.

Membrum Imum. Anlangend nun das erstere punctum denegatae defensionis pro avertenda Inquisitione, so sind zwar:

- 1.) Verschiedene Doctores der Meynung, daß, obgleich ein Richter in Verstattung der defension pro avertenda Inquisitione sich eben nicht difficil oder wiederlich erzeigen müste, solche dennoch alsdann nicht statt finden,

A 2

de,

de, wann in der General-Inquisition sich bereits sehr starke Anzeigungen hervorgethan hätten, und dahero der Richter schon zum voraus sehen könnte, daß es sehr schwer, oder wohl gar unmöglich seyn würde dergleichen Anzeigungen abzulehnen.

Ludovici Criminal-Proceß. Cap. 4. §. 4.

2.) Und hiemit scheint auch die Fürstl. Mecklenburgische Canzleyen-Ordnung d. d. Güstrow d. 2. Mart. 1669. überein zustimmen, wann dieselbige Part. 2. Titt. 44. §. 4. folgender gestalt lautet:

Sonsten den Processum Criminalem anreichend, setzen und verordnen Wir, wann nach vorhergegangener rechtmäßiger Inquisition, es dazu veranlasset, oder sonst Unserm Fiscali ex officio mittelst formlichen Processus zu verfahren obliegt, daß die unnöthige Exceptiones hinführo abgeschnitten, und so fort von denen Responzionibus auf gewisse Articuli, auch Responzionibus auf die Defensional-Articuli, und dann von Zeugen-Verhör stracks angefangen, hierauf probative an Seiten des Fiscalis und exceptivè an Seiten des Rei, dann folgendes von beyden Theilen conclusive gehandelt, und in der Sache erkandt werden soll, was die Kayserl. Rechte und Peinl. Hals-Gerichts-Ordnung statuiren und setzen.

Gleichdam nicht minder.

3.) Bewährte Rechts-Lehrer der Meinung seyn, quod, licet nemo teneatur respondere ad Articulos inquisitionales in delictis levioribus, vel etiam in gravioribus, modo indicia sint leviora, hoc tamen secus se habeat isto casu, quando summaria responsio, quæ existimationem haud gravat, dictatur.

Wernher. Princip. Jurispr. formul Part. poster. C. I. §. 3. & C. C. 3. §. 3.

Böhmer Consult. & decis. Tom. II. Part. II. Resp. MCXXXVI. n. 4.

Als wohin denn auch das gegenwärtige Fiscalische Verfahren nur abzuwachen scheint, wann *Dns* Fiscalis die ergangene beyde Citationes dahin impetret, daß über die zu übergebende Interrogatoria, eine richtige Antwort ad Protocollum ertheilet werden solte.

Diesem aber entgegen, ist

1.) sowohl der gesunden Vernunft, als denen Rechten allewege gemäß, quod defensio pro avertenda Inquisitione neutiqvam sit deneganda, si reus ad exceptiones provocat, ob quas inquirere non licet, quæ exceptiones instar declinatoriarum & temporalium sunt, quibus omnino audiendus, nam, si in causis civilibus declinatoriis exceptionibus locus est, potius admittendæ sunt, ubi de vita & fama agitur: Hinc errant, qui in Criminalibus istis locum negant.

Mev. Part. VI. Dec. 291. num. 4 in not.

Barth. Hodeg. for. C. 6. §. II. p. 995.

Thæninck. advocat. prud. in for. crim. Cap. IX. num. 2.

Nam

Nam qui de avértendo tanto detrimento laborat, is profecto favorem meretur.

Leyser. in medit. ad ff. Specim. 562. medit. 31. & 32.

Siquidem tot debeant esse species defensionum quot gravaminum. Sicuti ergo de justitia defensionum contra torturam & pœnam ipsam nemo dubitat. Ita ego defensiones contra inquisitionem ipsam, contra carcerem, contra examen testium inhabilium, pro obtinendo salvo conductu, pro mitiganda pœna merito justas esse puto, & admittas fuisse recordor, ait Kreffius in not. ad Art. Carol. 7. p. 20.

Et cum his exceptionibus ceu declinatoriis, ducto argumento à causâ civili ad criminalem adeoque à minori ad majus, omnino audiendus erit reus.

Berger in Jurispr. crim. p. 341. seqq.

Ita, ut in dubio iudex proclivior ad concedendam, quam renuendam hanc defensionem esse debeat.

Heils iudex & defensor in Proc. inquisit. c. 3. §. 23. in fine p. 110.

Hinc inquisito non tantum contra inquisitionem licet innocentiam suam deducere, sed etiam inquisitionem declinare, oppositis iis exceptionibus & causis, ob quas inquirere non licet, veluti quod ostendere velit, non constare de corpore delicti, non adesse circumstantias, eave indicia, ut vir homo nestus inquisitione gravari debeat. Cujusmodi exceptiones sunt instar exceptionum declinatoriarum seu temporalium; Ideo opponendæ, dum inquiritur, & antequam ad articulos inquisitionales responderetur.

Mev. P. 6. Dec. 291.

Nam defensio est juris naturalis, quæ conceditur tam pro illata & præterita, quam pro imminente & futura offensione, cui legitime contra venire atque etiam prævenire licet, cum melius sit intactam defensionem conservare, quam post vulneratam causam & læsionem illatam remedium quærere & fero cum Phrygibus sapere.

Cothmann Lib. I. Resp. VII. num. 79. 80. 81. 82. seqq.

Unde est, quod ne Princeps quidem jus & facultatem defendendi eripere possit, quemadmodum interpretes scribunt, sed iudex simpliciter & sine exceptione admittere teneatur.

Idem ibid. num. 85. & 86.

Nam defensionis permissio pertinet ad naturalem inquisitionis substantiam. Ideoque nullo jure nullove facto adimi vel impediri potest; secus si fiat, nihil acti est.

Idem ibid. num. 93. 94. & 95.

Harprecht. Decis. crim. Dec. 30. num. 9. seqq.

Consil. Thübing. Vol. V. Conf. 31. n. 219.

Quod remedium æquum & salutare suggerit, & de ejus Practica testatur.

Carpz. in Pract. Crim. P. 3. qv. 115. n. 24.

B

Welches

Welches in terris ac foris mecklenburgicis contra Fiscalem um so mehr statt finden muß, als in denen allerhöchsten Kayserl. Resolutionibus ausdrücklich enthalten ist:

Daß die Fürstl. Judicia dem Fiscali keine mehrere Privilegia und Prærogativen, besonders in processu, als in denen Fällen, da derselbe intuitu Jurium publicorum agiret, und so weit Ihm solche die Rechte gönnen, verstaten sollen.

Sunt verba Imperatoris in Resol. Cæs. d. d. Wien den 19. Oct. 1724. th. 2. in fine.

Ob sonst nach den in Rationibus dubitandi angeführtem Sage des Ludovici in der General-Inquisition sich bereits sehr starke Anzeigen hervor gethan, und daher Judicium schon zum Voraus sehen können, daß es sehr schwer, oder wohl gar unmöglich seyn dürfte, dergleichen Anzeigen abzulehnen solches ist eine Sache, welche sich deficiente adhuc Inquisitione generali, de qua pluribus infra nicht so sehr à priori als vornemlich à posteriori beurtheilen läßt, zumahl da innocentia ac defensionis favor & privilegia in jure sehr groß seyn, quorum plenum Syllabum exhibent.

Farinac. Quæst. Crim. 175.

Menoch de præsumt. Lib. 5. Præf. 48.

Carpz. Quæst. Crim. 115.

Frommann, in Disp. de præsidio innocent. per tot.

Schultz in Disp. de favore innocent. per tot.

Und sonderlich in præsentî casu sich solche erhebliche Umstände, de quibus infra pluribus, herfürgeben, welche, bey weiterer Ausführung der Unschuld, wohl hoffen lassen, daß dadurch die wieder Ew. Hochwohlgebohrn. etwann militirende, aber dergleichen redlichen Argwohn und Verdacht, als ad effectum inquisitionis in C. C. C. Art. 19. erfordert wird, keines weges involvirende Anzeigen abgelehnet werden mögen.

2.) Und ob wohl nach der Fürstlichen Mecklenburgischen Cansley-Ordnung d. d. Gustrow. den 2. Mart. 1669. nach vorhergegangener rechtmäßiger Inquisition, die unnöthige Exceptiones abgeschnitten, und so fort von denen Ræspõsionibus auf gewisse articul stracks angefangen werden soll; So fällt dennoch Ratio legis: ne inculpatus ex indiciis communicatis se instruat, quid ad articulos respondere velit.

Brunnem. de Proc. Crim. Cap. 8. m. I. n. 75.

alhier um so mehr weg, da es in præsentî casu gar nicht auf indicia oder Anzeigen, wie sonst in Inquisition-Processen wohl gebräuchlich, sondern auf des Herrn Amtmanns Elderhorsten, als Ew. Hochwohlgeb. adversarii ungleiche und partheyische, jedoch zur Zeit unerwiesene Denunciation und Beschuldigung alles lediglich ankommt welche dann in der communicirten Fiscalischen Klage umständlich enthalten, und folglich kein Geheimniß mehr geblieben, weniger darauf vorherührte Regul: ne inculpatus ex indiciis communicatis se instruat, quid ad articulos respondere velit, weiter zu appliciren ist. Wiewohl ohnedem diese Regul sodann, wann der Inculpat, daß er zur Inquisition nicht graviret, beybringen und ausführen will

will; ihren Abfall leydet, ne scilicet facultas exceptiones declinatorias opponendi adimatur reo, & inquisito denegetur beneficium hoc, quo in processu ordinario quilibet accusatus gaudet.

Wernher sel. Obs. for. Part. III. obs. LVII. num. 6. in fin.
Böhmer in Consult. & Decis. Jur. Tom. 2. P. 2. Resp.
113. n. 16.

Und zudem auch die in rationibus dubitandi allegirte Gustrowsche Canzley-Ordnung P. 2. Tit. 44. §. 4. ausdrücklich besaget, daß denen Responsionibus ad articulos NB. eine rechtmäßige Inquisition vorhergehen solle, woran es aber in præsentem casu überall fehlet, dergestalt daß gar keine, geschweige dann eine rechtmäßige Inquisition vorhergegangen, sondern vielmehr Dominus Fiscalis es bey der vom Herrn Ammt-Mann Elderhorst, als Ew. Hochwohlgebohrn. adversario, eingebrachten partheyischen Denunciation und Inculpation lediglich bewenden lassen, gleich solches aus dem Ew. Hochwohlgebohrn. gewordenen ersten Decreto vom 21. Juny a. c. ibi:

nach gestrigen Tages eingebrachter Denunciation. &c. nicht undeutlich erhellet. Jam vero is, qui vindictæ studio denunciat, fidem non meretur, nec jure jurando testimoniali tamquam suspectus, adstringi, sed prorsus repelli debet.

Arg. c. 4. X. de Test.

Farinac. Lib. 2. Crim. Qv. 60. n. 75.

Wernher dicto jam loco n. 6.

Et sola inculpatio offensi, sola depositio criminis, sola fama &c. non sufficiunt ad formandam inquisitionem specialem, sed plura requiruntur.

Guazzin. ad defens. Cap. 2. n. 4.

Leyser in medit. ad f. Spec. 560. medit. 26.

Zwar lästet sich aus denen uns communicirten Manual-Acten, besonders aber aus der unterthänigsten Beantwortung vom 10. July a. c. und deren Beylagen sub Lit. B. & C. muthmaßlich so viel schließen, daß der Herr Amtmann Elderhorst bey und mit seiner Denunciation einige summarische Documenta Notarialia übergeben haben müste; Jedemoch ist auch aus eben dessen Supplicato vom 20. Juny a. c. sonderschwer zu sehen und abzunehmen, daß die von Ihm gethane Denunciation und Anschuldigung gar schlecht, verificiret seyn müste, weil der Herr Ammt-Mann Elderhorst in sothanem supplicato ausdrücklich schreibet: Daß von denen denunciirten Gewalthätigkeiten, in so ferne dieselbe an Ihm in dem Wagen, auf öffentlicher Land-Strasse begangen seyn sollen, keiner als der Königl. Preußl. Herr Lieutenant Krüger und Ew. Hochwohlgebohrn. Bediente, wovon jedoch der eine schon verstorben, das geringste Zeugniß geben könnten. Indessen hat ersterer Herr Lieutenant Krüger, testantibus actis manualibus, in dem zu Parchim den 16. July a. c. gehaltenem Krieges-Verhör, Ew. Hochwohlgebohrn. im mindesten nicht graviret, und werden die ad acta manualia befindliche, auch vermuthlich in appellationes Instantia zu übergebende Documenta hinkünftig gleichfalls darlegen, daß Ew. Hochwohlgebohrn. theils noch lebende, theils schon verstorbene Bediente, von denen mehresten in der Fiscalischen Klage enthaltenen factis gar nichts wissen, auch, was sie etwa noch gehöret oder

gesehen, gar nicht zu Ew Hochwohlgebohrn. Inculpation, sondern vielmehr zu dero exculpation gereiche. Gleichdann ebenermassen die bey dero unterthänigsten Beantwortung vom July a. c. befindliche Documenta sub Lit. B. & C. mit mehren nach weisen, daß die von dem Herrn Ammt-Mann Elderhorst etwan beygebrachte Documenta Notarialia im Grunde unrichtig und mithin daraus um so minder ein redlicher Verdacht oder Argwohn zu nehmen, als bekandten Rechtens ist, soli Notarii assertioni sive Documento extrajudiciali tantum non tribui, ut nuda ejus relatio verificet, in quo fundamentum judicii consistit.

Mev. P. 2. Dec. 155. num. 2. & 3.

Tum quod attestations sine jussu & mandato judicis exceptæ non valeant, nec probationem ullam conficiant.

Cothm. Vol. 3. Resp. 30. n. 45.

Tum quod in criminalibus totum negotium, tam de jure communi, quam secundum Constitutionem Carolinam coram jurato Criminalis judicii judice & scabinis seu assessoribus peragi, & in specie examen testium per ipsummet judicem expediri debeat.

Jdem ibid num. 30.

Adeo, ut ne quidem in atrocioribus delictis procedi queat ad capturam ex sola Informatione extra judiciali sed omnino requiratur, ut de indicis, quæ judicem ad capiendum reum vel inquisitionem specialem instituendam permovent, ex judicialibus actis appareat.

Farinac. Qv. 27. n. 130.

Cothmann. cit. loc. n. 94.

Derowegen auch in der Fürstl. Mecklenbl. Gustrowschen Canzley-Ordnung P. 2. Tit. 44. §. 6. & 7. notanter enthalten und verordnet ist.

Daß der Inquisitional-Process durch summarische unbeeidigte Kundschaft zuerst, hernach durch beeidigte Kundschaft befördert, und die Zeugen-Verhör von zweyen zum wenigsten vor einem Rath und Secretario oben auf der Canzleyen geschehen sollen.

Gleichnun, bey sgestalten Sachen weder des adversarii Inculpation und Denunciation, noch auch summarische Documenta extrajudicialia einen redlichen Verdacht zur Specialen-Inquisition bewürcken, zumahl da wieder einen ehelichen und unbescholtenen Mann nicht leicht mit der Special-Inquisition zu verfahren. Nam contra personas honestioris conditionis & in dignitate constitutas, majora & graviora indicia requiruntur quam quæ homines leves & famæ malæ gravare possunt,

Wernher. dicto jam loco n. 6.

Oldekop. Obs. Crim. 16. n. 9. tit. 4.

Farinac. Qv. 4ⁱ. num. 47. & 77.

Heils Jud. & def. c. 3. §. 31. pag. 127.

und zwar aus Ursachen, weil die Inquisition dergleichen personis spectabilibus atque honestis nicht nur magnas expensas pœnam longe superantes

tes

tes caufiret, ut hinc magis mafupia quam delicta ejusmodi cafu
inquiri videantur.

Emer. ä Rosbach. in Proc. Crim. Tit. I. Cap. 12.
n. 4. p. 228.

Sondern auch in dergleichen höchswichtigen Sachen, in quibus de
falute hominis agitur, das allgemeine beneficium defenfionis pro aver-
tenda denen Inculpatis billig zu statten kömmt, und diese zur litis-conte-
station keineswegen zu zwingen seyn, da, wenn gleich jemand nachge-
hendts noch so unschuldig befunden würde, dennoch die Inquisition seiner
Exiftimation allemahl præjudicirlich seyn und bleiben dürffte.

Böhmer. in Consult. & Decif. jur. Tom. II. P. 2.
Resp. 1138. n. 8.

Wesfals in der Chur-Fürstl. Sächsischen Proceß-Ordnung, Tit.
von Justitien-Sachen §. denn obwohl, notanter verordnet ist, verbis:

Daß die Inquisitions-Proceffe in ziemlichen Mißbrauch
gezogen, und oftmahls unbeschuldete und gnugsam begü-
terte Leute nicht ohne Schimpff und ihren wohlherge-
brachten Ehren und guten Nahmen zum Nachtheil mit
denenselben belegt werden.

Confer. Barth. in Hodog. for, Cap. 6. §. XI. pag.
1005. & 1006.

So folget hieraus allenthalben soviel, daß quoad præsentem casum
die Exceptio deducendæ innocentia & defenfionis pro avertenda in-
quisitione für NB. unnöhtig nicht zu achten, und folglich auch dieselbige
als unnöhtig desto minder abzuschneiden, als in der Fürstl. Mecklenb.
Güftrowschen Canzley-Ordnung P. 2. Tit. 44. über den casum
de deducenda innocentia & defensione pro avertenda inquisitione in
specie nicht disponirt, wohl aber alibi passim verordnet ist, daß in allen
andern Fällen, davon in dieser Ordnung keine sonderliche ausdrückliche
Versehung geschehen, das gemeine beschriebene Recht gehalten und ob-
serviret werden solle

prouti sancitum in dicta Ordinat. Cancel. Güftr.
P. 2. Tit. 16. §. 2.

Und nach eben diesen beschriebenen gemeinen Rechten findet defen-
sio pro avertenda sodann sonderlich wohl statt, wann die zu rechts be-
ständiger fundirung einer specialen Inquisition unterandern ersoderliche
und dies Orths in consideration kommende Requisita, nimirum

- 1.) Ut delictum adsit, in quod poena Criminalis est sancita, in Ver-
nacula: das eine Peinliche-Straffe auff sich trägt.
- 2.) ut persona, contra quam hæc inquisitio instituenda, sit talis, in
quam suspicio criminis, de quo quæritur, cadat, seu, ut Imperator
Carolus id exprimit: Daß der verdachte eine solche verwegene oder
leichtfertige Persohn, von so bösen Leumuth oder Gerüchte sey, daß
man

man sich der Missethat zu ihm versehen möge, und ob dieselbige Person dergleichen Missethat vormahls geübt, unterstanden habe, oder beziehen worden sey.

in Ord. Crim. Art. 25. 31. & 37.

3.) Ut inquirendus gravatus sit indiciis satis concludentibus intellige gravioribus, quam ad inquisitionem generalem requiruntur, utut levioribus, quam alias ad torturam sunt necessaria.

Harprecht. Decif. Criminal. Dec. XLIX. n. 7.
17. & 19.

Offenbahr fehlen, gleich dann selbige, quoad præsentem casum, intantum fehlen und mangeln, daß die vorkommende Umstände nomen ac prædicatum, peinlich, so wenig mit sich führen, oder aber Objectum inquisitionis specialis constituiren, daß vielmehr Ihre Königl. Majestät von Preussen, welche bekandtermassen das Justitz-Wesen auf ordentlichen richtigen Fuß zu setzen, sich alle Mühe gegeben, durch die, wieder den Herrn Ritt-Meister von Belling jüngstausgesprochene Urtheil öffentlich zu erkennen gegeben, daß allhier keine Peinliche-Sachen vorhanden seyn, welche pœnam capitale vel corporis afflictivam nach sich ziehen können, bevorab in Ew. Hochwohlgebohrn Person, als von welcher überall kund und offenbahr ist, daß Dieselbe niemahls ein Friedens-Störer gewesen, sondern vielmehr bey aller Gelegenheit Frieden gestiftet, und nicht allein von denen Güttern Radepohl und Westien Pfand-Geber, sondern auch von dem ansehnlichen Guthe Gömtow Pfand-Träger, und endlich noch von dem Guthe Schönberg würcklicher Eigenthümer und Possessor seyn.

Ja was endlich auch diejenige Indicia anlanget, wodurch Ew. Hochwohlgebohrn. graviret seyn sollen, und worauf schon zur specialen Inquisition geschritten werden wollen: So finden wir derselben gar keine, weniger dieselbige also bewandt, daß darauf ad specialem inquisitionem geschritten, oder aber die General-Inquisition, albereit für Absolvirt gehalten, und mit der specialen schon der Anfang gemacht werden könne. Denn die feindselige Denunciation eines adversarii, wovon das Decretum d. 21. Jun. a. c. Erwehung thut, oder aber andere etwanige summarische Documenta extrajudicialia, sind keinesweges vermögend, einen ehrlichen angesehenen und wohl angefessenen Cavalier ad specialem Inquisitionem h. e. ad responsionem ad Articulos Inquisitionales zu graviren.

per supra jam dicta.

Absonderlich da alles dasjenige, was Ew. Hochwohlgeb. etwann noch wiedrig zu seyn scheinen dürfte, theils durch des Herrn Rittmeisters von Bellings attestatum, theils auch durch die von Ew. Hochwohlgeb. bereits ad acta gebrachte und in appellationis Instantia noch weiter benzubringende Documenta völlig elidiret, und aus dem Wege geräumet wird.

Und

Und ob wol Dominus Fiscalis in der *Ex. Hochwohlgeb.* communicirten Pflichtmäßigen Klage d. 22. Junii a. c. notorietatem ac famam communem pro fundamento agendi sezet; so ist dennoch auch hievon bekandt, daß dem Richter nichts notorisch sey, als wovon er aus denen Acten Wissenschaft erlanget hat; ausser dem aber das gemeine Geschrey, oder aber die Notorietät, so viel als nichts heisse, weil immer die Frage übrig bleibet, ob denn dieses oder jenes notorisch sey?

Ludovici Proc. Crim. c. I. §. 4.

Brunnem. in Proc. Crim. c. 4. n. 6.

3.) Nec obstat, daß Dominus Fiscalis in seiner übergebenen Klage und demnächst extrahirten beyden Citationibus keine Responzionem ad articulos inquisitionales, sondern nur eine ad protocollum abzugebende richtige Antwort auf gewisse Interrogatoria begehret. Verum respondetur, daß dies nichts anders heisse, dann verba nur in factum zu temperiren.

Ludovici cit. loc. cap. IV. §. 2.

und gleichwohl doch der Gist, hoc est, die special-Inquisition wirklich darunter verborgen liege, allermassen die zu beyden Mahlen ergangene Citationes dahin lauten, daß *Ex. Hochwohlgeb.* über die zu übergebende Interrogatoria NB. remoto Advocato, ihre richtige Antwort mündlich ad protocollum abgeben, und solcher gestalt NB. Litem contestiren solten; derowegen auch dasjenige, was ad hunc numerum in rationibus dubitandi de summaria responzione angezogen ist, und wovon die daselbst angezogene Autores handeln, für keine Litis Contestation zu halten.

Boehmer in Consult. & Decis. juris Tom. 2. P. 2. Resp. 1136. num. 4. & 5.

und besonders auch auf personas honoratiores, imprimis si se ad defensionem pro avertenda offerant, gar nicht applicable ist.

Idem ibid. num. 5.

Membrum II dum den Fiscalischen modum procedendi hiernächst an sich belangend, so vermögen wir nicht abzusehen.

1.) wie Dominus Fiscalis in causa criminali leviori, als welche, quoad modum procedendi, denen causis civilibus æquipariret wird.

Ludovici d. I. Cap. V. §. XI.

Brunnem. Proc. Inqvis. c. 8. membr. 1. no. 80. in fine.

von dem gewöhnlichen modo citandi ad videndum se indiffe & declarari in pœnam aut allegandum causas quare non abgehen, und auf Responzionem ad Interrogatoria, oder, welches einerley ist, ad articulos inquisitionales dringen mögen, da Ihme doch, testantibus actis manualibus, aus bisheriger Praxi und besonders aus der von Ihm anno 1744. wieder den Herrn Lieutenant von Sallern auf Malow, bey Hochfürstlicher Justitz-Sangley zu Suerin, eingebrachten Fiscalischen Anklage annoch

unvergessen seyn muß, daß, ob wohl *Dnus Fiscalis* die wieder den *Hrn. Lieutenant* von Sallern eingeklagte *facta* als höchststraffbare Begangenschaffen, welche zu Störung öffentlicher Ruhe und Sicherheit und zur grösssten durch die Arretirung und Entführung des *Herrn Pastoris* von Sieden in ein fremdes Territorium, geschehenen Beleydigung der Landesherrlichen Hoheit gereichten, in *Libello* angegeben; dennoch er gar keine *Responsionem ad articulos Inquisitionales* begehret, sondern nur lediglich *Citationes ad videndum se incidisse & declarari in pœnam* aut *allegandum causas quare non*, in forma solita ausgebracht, woben dann sonderlich noch zu mercken

2.) daß eben gedachter *Herr Lieutenant* von Sallern, statt des persöhnlichen Erscheinens, seine *exceptiones contra actionem fiscalem* schriftlich bezubringen *Ihm* reserviret, auch darzu

3.) verschiedene *Dilationes*, welche allesamt *Terminum ordinis* in sich gefasset, respective *pro omni*, *sub pœna confessi*, und zuletzt *sub pœna purificandi præjudicii* erhalten, an statt, daß *Ex. Hochwohlgeb. Termini* nimis augufti gesezet, und der geschehenen Remonstratation, ja was noch mehr, der interponirten und intimirten *Appellation* unerachtet, post binam jam *Citationem* mit der *Real-Citation* verfahren worden, da doch

4.) hochgedachte *Justitz-Canzelen* zu Suerin, testantibus *Actis Manualibus*, im Jahr 1737. wieder die jenesmahl eines *adulterii* sich verdächtig gemachte *Frau Hauptmannin* von Sperlingen zu Warien, an *Bürger-Meister* und *Rath* hat daselbst, verschiedene *Informatoria* dahin ertheilet: daß, weil keine Umstände, ob die *Wittwe* Sperlingen de fuga suspecta, angeführet wären, dieselbig zuorderst für *Gericht* zu fordern; Item daß, da man noch nicht wissen konnte, ob, aus was Ursachen, und mit was Umständen die *Wittwe* Sperlingen das *Judicium* zu decliniren suchen dürfte, wegen derselben *Real-Citation* noch kein *Informatorium* gegeben werden könnte; Item, daß *Bürger-Meister* und *Rath* zu Warien eine anderweitige *Citation*, *sub comminatione certæ pœnæ*, erwann von 4. oder 6 *Reichsthaler* an die *Wittwe* Sperlingen zu erlassen, wann sie darauf sich noch nicht stellen sollte, die comminirte Straffe durch *Auspfindung* bey zu treiben, und auch *tertiam Citationem* *sub graviori multa*, als erwann 6 oder 8. *Reichsthaler*, zu erlassen, im Fall des ferneren *Nicht-Erscheinens*, es *ratione multæ*, wie vorerwehnet, zu halten, und endlich Sie *sub pœna realis citationis* vorzuladen hätten; Item, daß *Bürger-Meister* und *Rath* die *Wittwe* Sperlingen so lang, bis Sie wenigstens auf 100 *Reichsthaler* *Caution* bestellet, arrestiren, zugleich auch Dieselben nochmahlen, und zwar *sub pœna realis citationis* für *Gericht* zu laden hätten; Nicht zu geschweigen.

5.) Das testantibus *actis manualibus*, im Jahr 1730. von der *Frau Hauptmannin* von Schacken gebohrne von Pentzen, in *casu longe graviori*, h. e. *adulterii & malitiosæ desertionis*, bey *Ausbittung* eines *salvi Conductus*, weiter nichts, dann nur die *Einlieferung* einer von
ihre

ihr zu unterschreibenden Cautions - Notul auf 1000. Reichsthaler von ihren Illatis begehret, ja so gar in alio casu jam citato dem Herrn Lieutenant von Sallern auf Malow, Cautio de iudicio ficti & iudicatum solvi, nicht anders noch eher zu genuhet worden, als bis das Gerücht entstanden, daß er sein Gut zu verkauffen willens wäre. Als aber derselbe dociret, daß das Gerücht, wegen verkauffung des Guts ungegründet, hat auch die prætendirte Cautions-Leistung von selbstem cessiret; Dahero nicht abzusehen, warum Ew. Hochwohlgebohrn. respectiv als Pfand-Geber, Pfand-Träger und würclicher Eigenthümer von 4. Güthern härter den andere von Adel tractiret und graviret werden solten, als sich gleich wohl in pto realis Citationis und bey Ausbittung des salvi Conducti geäußert.

6.) Zwar hat in dem Decreto vom 22 ten Julii a. c. Ew. Hochwohlgebohrn. zur Last geleet werden wollen, daß bey Deroselben Ungehorsam nothwendig der behörige Ernst gezeiget, und die in denen letzteren Citationibus ausdrücklich angedrohet Citationes würclich erkandt werden müssen. Allein wie einmahl derjenige in sensu juridico proprie nur pro contumace geachtet wird, qui ter citatus, vel semel peremptorie, emanferit.

L. 53. §. 1. ff. de Judic.

Stryck. in Jntrod. ad Praxin. for. Cap. 17. §. 2.

So hat ferner auch Ew. Hochwohlgebohrn. post binam solum citationem, sonderlich aber bey der inter ponirten und intimirten Appellation, eine contumacia vere talis desto minder imputiret, noch deshalb mit der würclichen Real-Citation verfahren werden mögen, da vorerwehntermassen die Höch-Fürstliche Justitz-Canzleyn zu Sverin wieder die Frau Hauptmannin von Sperlingen an Bürger-Meister und Rath zu Warrien dahin Informatoria in contrarium ertheilet, daß sie nicht post binam citationem mit der Real-Citation zu verfahren, sondern tertiam Citationem sub comminatione certæ multæ von 6. bis 8. Reichsthaler und im fall des ferneren Nicht-Erscheinens quartam citationem allererst sub pœna realis Citationis zu erkennen hätten.

Gleich wie aber dieser casus, worinnen Citatio allererst zum 4 ten mahl sub pœna realis citationis erkannt werden sollen, vorerwehntermassen weit schwerer und härter ist, als der gegenwärtige; so hätte auch wieder Ew. Hochwohlgebohrn., wenn gleich nicht appelliret, und diese Appellation rite recteque intimiret wäre, dennoch in pessimum casum nicht härter noch schärffer verfahren werden mögen, als wieder den Herrn Lieutenant von Sallern, welcher zu erst in forma solita, ad videndum se incidisse & audiendum condemnari aut allegandum causas quare non, cum Termino ordinis citiret, auch dem nächst zu schriftlicher Beybringung seiner exceptionen contra actionem Fiscalem verschiedene Dilationes, theils tacite, theils expresse, und zwar letztere zu dreymahlen respectiv pro omni, sub pœna confessi, & sub pœna purificandi præjudicii, concediret worden.

D

Membrum

Membrum III. Aus vorstehenden beyden Membris nun ist der Schluß de admissibilitate appellationis gar leicht zu machen; und obgleich Ew. Hochwohlgebohrn. in dem gerichtlichen Responso vom 22. July. a. c. angewiesen werden wollen, sich der notorischen Unstatthafftigkeit einer in causa hac criminali intendirten Appellation zu bescheiden; So ist dennoch expediti juris.

1.) Quod ab inquisitione, in qua defensio petita abscinditur, jure appellatur.

Martin in Comment. ad O. J. S.

Tit. X. §. 6. num. 274. & 275.

Cothmann. Part. 1. Resp. 7. num. III.

2.) Et quod a quo libet gravamine per inquisitionis processum illato appellatio licita fit, quemadmodum omnes Intrepretes docent.

Jdem ibid. num. 114.

Mev. Part. 7. Decis. 56.

3.) Nec obstat, quod in sacro Imperio Romano inveterata consuetudine receptum & probatum fit, appellationes in criminalibus receptas non esse, quod etiam Recessus Imperii Anno 1530. Augustæ Vindelico- rum habitus in §. item, als jetzt etliche Zeit her von peinlichen Sachen, & ordinatio Camerae Part. 2. Tit. 28. §. item, nach dem auch, aperte confirmat, & a Joach. Mynsinger Cent. 4. obs. 41. & Andr. Gail. observat Pract. Lib. 1. obs. 1. num. 28 & Lib. 1. cap. 20. num. 36. de pact. publ. adnotatum est. Nam ordinatio ista casus eos, quibus vel contra jus naturale contra æquitatem, vel contra communem sensum in criminalibus processum est, nominatim excipit, quod etiam Mynsingerus & Gailius allegatis locis scribunt, & in illis appellationis facultatem laeso concedunt.

Cothmann. ibid. num. 116, 117. 118. & 119.

4.) Zu dem läffet sich auch nicht indistincte sagen, daß alle und jede appellationes in causa criminali unstatthafft seyn, da vielmehr aus denen Rechten kund und offenbahr ist, daß dergleichen Appellationes, Leuterationes &c. nur allein in causis criminalibus gravioribus, keines weges aber in levioribus verboten und unzulässig zu halten seyn.

Mev. Part. 7. Dec. 83.

Barth. in Hodeg. for. Cap. 6. §. 12

ubi præjudicium.

Verbis: Dennoch aber und dieweil solches vornemlichen von denen Fällen, da eine Leibes- oder Lebens- Straffe verwircket, und nicht von geringen Begünstigungen, welche entweder mit Gelde oder Gefängnisse zu verbüssen, eigentlich nur zu verstehen, auch dergleichen Inquisition vor peinlich nicht zu achten; So

So kan auch, gestalten Sachen nach, eure eingewandte Reuterung wohl zu gelassen werden.

5.) Insonderheit haben die Durchlauchtigsten Herren Herzoge in Mecklenburg sich gnädigst dahin erkläret: Daß sie denen appellationibus vom Consistorio und beyden Cansleyen ans Land- und Hoff- Gericht, ihren unbehinderten starcken Lauff gönnen, auch dem judici ad quem die Cognition super relevantia gravaminum in pto Devolutionis überlassen, und die Acta, prætitis prius solennibus, aus besagten Justitz-Cansleyen ediren lassen wollen.

Conf. Asssecuration Revers. de ao. 1621. §. 5.

Resolus. ad grav. der Ritter und Landschafft de Ao. 1701. ibique ad Grav. judic. 1.

Gleich dann ebenermassen auch in Mecklenburg nunmehr ausser allen Streit gesezet ist, daß in *causis fiscalibus* die Appellationes von dem Consistorio und beyden Justitz-Cansleyen an das Land- und Hoff- Gericht (*causas criminales proprie & cum effectu an Leib und Leben sic dictas* aus beschieden, jedoch mit Vorbehalt des diesfalls üblichen remedii defensionis) zuzulassen seyn; gestalten zu dem Ende autoritate Cæsarea das an das Hoff- Gericht diesfalls ergangene Fürstl. Inhibitorium vom 9. Aug. 1709. hin wieder cassiret und aufgehoben worden; Nicht minder auch autoritate Cæsarea die Judicia a quibus dahin angewiesen seyn, daß selbige sich in puncto appellationis einer rejection gänzlich enthalten, imgleichen einer nichtigen cognition super relevantia gravaminum & ratione devolutionis nicht anmassen, sondern prætitis solennibus dem Land- und Hoff- Gericht die acta ediren und ohne Unterscheid, sie mögen der Appellation deferiren oder nicht, jedennoch solche gebührend respectiren sollen.

Vid. die Kayserl. Resol. d. d. Wien d. 19. Octobr. 1724. th. 6.

Welches alles von Kayserl. Majestet in verschiedenen Resolutionibus; besonders aber in der am 2ten May 1738. publicirten Allerhöchsten Resolution folgendergestalt wiederholet und bestätiget ist, verbis:

Imo daß allen und jeden Appellationen an das Land- und Hoff- Gericht nach Inhalt der Reversalen, so wohl bey dem Fürstl. Consistorio, als bey den Justitz-Cansleyen, der ungehinderte Lauff gelassen, und gedachte Judicia a quibus keiner Rejection, unter dem Vorwand, *causam non esse appellabilem, vel gravamen verum non adesse*, sich anzumassen hätten. Wie dann der klahre Buchstab der anno 1701 ausgestellten Herzoglichen Reversalen ad gravamen judiciale primum vermöge, daß dem judici ad quem die cognition super relevantia gravaminum in pto devolutionis überlassen, und acta, prætitis, prius solennibus, aus besagten Justitz-Cansleyen ediret werden solten.

So gleich wie nun dem Inhalt der Assurations-Recessse und der Natur der Sachen nach, das Land und Hoff-Gericht in instantia appellationis allerdings ein Judicium superius derer beyden Justitz-Canzelleyen und des consistorii sey, auch bey der Untersuchung von damahliger Commission dergestalt befunden worden, welchen Commissions Bericht vom 4. April 1722. Kayserl. Majestet seinem ganzen Inhalt nach, als gegründet, allergnädigst approbiret hätten;

also könten sich weder die Justitz-Canzelleyen der Cognition, ob die Appellation zu zulassen, sey oder nicht, an massen, noch auch denen appellirenden præstationem solennium schwer machen zc.

Diesemnach mögen wir aus denen obangeführten Ursachen und Umständen nicht anders dann rechtlich dafür halten:

Daß Ew. Hochwohlgeb. so wohl a denegata defensione pro avertenda inquisitione, als von den bisherigen fiscalischen Proceß, gestalten Sachen nach, zu appelliren wohl begründet seyn.
B. R. B.

Urkundlich unter unserer Nahmen Unterschrift und beygedruckten Petschafften. Die wir, nebst Remittirung gesamter in dieser Sache verhandelter und anderer uns zur Nachricht communicirter Manual-Acten mit vieler Consideration verharren

Ew. Hochwohlgebohrn.

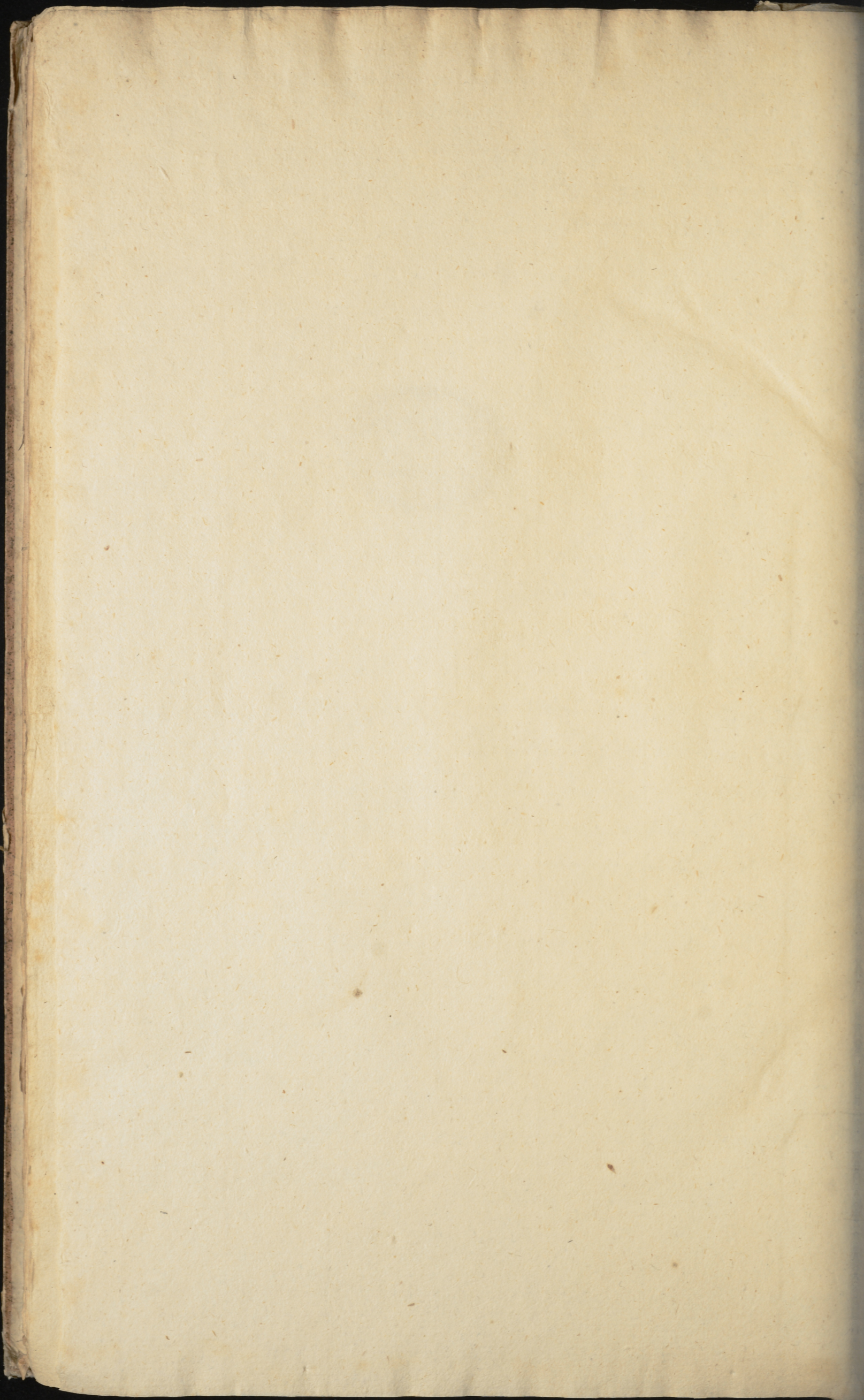
Suerin, den 10. August.

1747.

ergebenste Diener,

Christoph. Heint. Berner Dr. (L. S.)

Valentin Gabriel Borchert Dr. (L. S.)





zu unterschreibenden Cautions - Notul auf 1000. Reichsthaler von ih-
 Illatis begehret, ja so gar in alio casu jam citato dem Herrn Lieute-
 ant von Sallern auf Malow, Cautio de iudicio fisci & iudicatum solvi,
 ht anders noch eher zu gemuhtet worden, als bis das Gerücht entstan-
 n, daß er sein Gut zu verkauffen willens wäre. Als aber derselbe
 ciret, daß das Gerücht, wegen verkauffung des Guts ungegründet,
 auch die prætendirte Cautions-Leistung von selbstem cessiret; Dahero
 ht abzusehen, warum Ew. Hochwohlgebohrn. respectue als Pfand-
 ber, Pfand-Träger und würcklicher Eigenthümer von 4. Güthern
 ter den andere von Adel tractiret und graviret werden solten, als sich
 ich wohl in pto realis Citationis und bey Ausbittung des salvi Con-
 cti geäußert.

Zwar hat in dem Decreto vom 22ten Julii a. c. Ew. Hochwohl-
 bohrn. zur Last geleyet werden wollen, daß bey Deroselben Unge-
 rsahm nothwendig der behörige Ernst gezeiget, und die in denen letz-
 en Citationibus ausdrücklich angedrohet Citationes würcklich erkandt
 rden müssen. Allein wie einmahl derjenige in sensu juridico proprie
 umace geachtet wird, qui ter citatus, vel semel peremptorie,

L. 53. §. 1. ff. de Judic.

Stryck. in Jntrod. ad Praxin. for. Cap. 17. §. 2.

erner auch Ew. Hochwohlgebohrn. post binam solum
 nderlich aber bey der inter ponirten und intimirten Appel-
 ntumacia vere talis desto minder imputiret, noch deshalb
 lichen Real-Citation verfahren werden mögen, da vorerwehnt-
 Hoch-Fürstliche Justitz-Canzleyen zu Sverin wieder die Frau
 n von Sperlingen an Bürger-Meister und Rabt zu Wa-
 ormatoria in contrarium ertheilet, daß sie nicht post bi-
 m mit der Real-Citation zu verfahren, sondern tertiam
 b comminatione certæ multæ von 6. bis 8. Reichsthaler
 es ferneren Nicht-Erscheinens quartam citationem allererst
 lis Citationis zu erkennen hätten.

e aber dieser casus, worinnen Citatio allererst zum 4 ten mahl
 alis citationis erkannt werden sollen, vorerwehntermassen
 und härter ist, als der gegenwärtige; so hätte auch wieder
 ohlgebohrn., wenn gleich nicht appelliret, und diese Ap-
 recteque intimiret wäre, dennoch in pessimum casum nicht
 härter verfahren werden mögen, als wieder den Herrn Lieu-
 llern, welcher zu erst in forma solita, ad videndum se inci-
 ndum condemnari aut allegandum causas quare non, cum
 linis citiret, auch dem nächst zu schriftlicher Beybringung
 ionen contra actionem Fiscalem verschiedene Dilationes,
 heils expresse, und zwar letztere zu dreymahlen respectue
 b pœna confessi, & sub pœna purificandi præjudicii, con-
 en.

D

Membrum

