Bodleian Libraries
UNIVERSITY OF OXFORD

This book is part of the collection held by the Bodleian Libraries
and scanned by Google, Inc. for the Google Books Library Project.

For more information see:

http://www.bodleian.ox.ac.uk/dbooks

This work is licensed under a Creative Commons Attribution-NonCommercial-ShareAlike 2.0 UK: England & Wales (CC BY-NC-SA 2.0) licence.

ʒ

Q. D. B. V.

DE

PERICVLOSA POE

HOMICIDII

DISPVTABIT

PRAESIDE

DN. SIM. PETRO GASSERO,

POT. PRVSS. REGI A CONSILIIS INTIMIS ITE
LIC. ET DOMAN. IVRIVM ET RERVM OE
MICO-CAMER. PROFESSORE ORD. SCAB
TVS IN DVC. MAGDEB. SENIORE.

PRO LICENTIA

D. APRIL. cIↃIↃCCXXXIX.

Johann Andreas Brandhofer,

AVGVSTANVS.

HALAE MAGDEBVRGICAE,
LITTERIS HENDELIANI

V. CCCIII. d. 26.

SACRI ROMANI IMPERII
LIBERAE REIPVBLICAE
QVAE
AVGVSTAE VINDELICORV[M]
FLORET,
PROCERIBVS
PATRIAEQVE PATRIBVS
INCLVTIS.

NEC NON

PARENTI SVO
DVLCISSIMO.

DISSERTATIONEM HANCCE

SVBMISSA ANIMI DEVOTIONE

HVMILLIME

DICAT CONSECRATQVE

SVBIECTISSIMVS

Johann Andreas Brandhof

SVMMARIA.

DE incauta quorundam ICtorum & Theologorum irrogatione poenae homicidii §. I. Ex peruerſa adplicatione iuris ciuilis multi errores pragmatici originem trahunt. §. II. Ad quam pertinet Lex Cornelia de Sicariis. §. III. Verba primi capitis Legis Corneliae exhibentur. §. IV. Error peruerſi iſtius principii de animo ex inſtrumentis praeſumendo, notatur. §. V. Quid ſica, & quiſnam ea vſus ſit, §. VI. Ius Rom. non conſtituit fundamentum hodiernum decidendi cauſſam homicidii capitalem §. VII. Romani propter auaritiam magis reſpexerunt in cauſ-

ſis dubiis ad Legem Aquiliam quam Corneliam §. IIX. Opinio GERARDI NOODT de Lege Aquilia & Cornelia notatur. §. IX. contra requiſitam cautelam peccare videntur DD. qui homicidiorum cauſſas ex legibus Romanis deſumunt. §. X. Quid ſentiendum de Conſtitutione Carolina; quae ad tollendos abuſus iudiciorum occultorum fuit propoſita. §. XI. De duabus cautelis, quas ſuppeditat Carolina. §. XII. Theſin in ea traditam de defenſione bonorum cum internecione alterius admodum limitant ICti & Moraliſtae. §. XIII. Caſus quidam de prouocante occiſo illuſtrationis ergo adducitur. §. XIV. De cautione Conſtitutionis Carolinae. §. XV. Progreſſus ad Ius Canonicum. §. XVI. Inprimis ad c. 6. & ſeq. X. de homicid & quid in eo interdictum; §. XVII. Quid notandum quoad totum tit. X. de homicid. §. XIIX. Recurſus ad ius diuinum in cauſſis dubiis. §. XIX. Conſilium Theologicum Ienenſe adducitur. §. XX.

§. I.

§. I.

INcautos eſſe ICtos, qua tales, in irroganda poena homicidii capitali, non adeo mirum, ob textus iuris ciuilis expreſſos, qui prudentiſſimum quemque fallere poſſunt, atque ſi ipſa legum verba, poſthabita conſideratione hiſtoriae coaeuae, & ſequeſtrata Conſtitutione Carolina ſequi vellemus, omnes fere ſententiae iſtiusmodi generis ſcaterent ſanguine humano. At vero theologos in hac materia eſſe incautos, hoc eſt, quod maxime mirandum, cum textus ſcripturae ſacrae, & ipſius legis Moſaicae, tam rite diſcernant caſus diuerſos, vt incautos iſtos noui homicidii, & ſanguine humano terram maculantium reos faciant, accedunt elegantes textus iuris Canonici. Vnde in praeſenti diſſertatione o-

perae pretium erit, inquirere in peruerſam adplicationem *iuris ciuilis*, iniuſtum contemtum *iuris Canonici* & culpoſum, ſi non malitioſum neglectum *iuris diuini*, ob praeiudicia.

§. II.

Ad ius ciuile & ipſas leges quod attinet, permulti errores pragmatici exinde traxerunt originem, quod non attenduntur legum inſcriptiones, vt appareat, a quo lex lata, cui, & de quo argumento inſcripta, his enim rite inueſtigatis ſaepius de longe alio capite textus apparet, & ſuppoſito ſtatu iſtius tempeſtatis publico, ceſſat omnis applicatio, ſaepiusque leges ſunt mere locales, praeſertim in Codice. Quis enim hodie non rideret, ſi prohibitum vſum equorum in via, vel gladii, aut armorum in genere vellemus ſtatuere, & tamen mirum in modum torquentur Interpretes ad *tit. C. vt armorum vſus inſcio principe interdictus ſit.* donec aureum illud ſidus inter ICtos, IACOBVS GOTHOFREDVS poſt alios optime omnium demonſtrauerit ex inſcriptione Campaniae Conſulari facta, quod ſupponantur latronum conatus ac inſultus iſtius prouinciae, & ita facile conſpirant textus *in L. 1. & 2. C. Th. quibus equorum vſus conceſſus eſt aut denegatus vid. Dn. Praeſid. Praelect. ad tit. C. vt armorum vſus.* Alia prohibitio habetur in *L. 1. C. quae res exportari non debent*, ne vina & alia liquamina, ne quaeſtus quidem cauſa vendantur barbaris, ex ſpeciali ratione, ne illorum dulcedine illecti promtius fines Imperii Romani quondam inuaderent. Sic enim Longobardi a Narſete in Italiam pellecti di-

cun-

cuntur. SIGON. *de Regno Ital. lib. I.* Hodie dulciſſima vina Italica habemus, praeſertim in patria dulciſſima *Auguſta Vindel.*

§. III.

Ad noſtrum ſcopum apprime pertinet lex Cornelia de Sicariis cuius infelix applicatio praeſertim decepit infeliciores illos ICtos, qui verba legum absque genuina ratione ſequuntur vt plurimum, haec vero ratio eruenda partim ex peruerſo tum temporis ſtatu belli inteſtini, vbi longe aliae leges requirebantur, partim ex infeliciori extenſione & ampliatione legis, ab ipſis quoque ICtis tempore Imperatorum facta, ſi fragmenta ſatis ſuperſunt. Lex Cornelia vero, ſicuti eſt multiplex, ita plurima eius capita turbulentum reipublicae Romanae ſtatum ſapiunt; Varias huius legis partes paſſim recenſet Cicero, veluti de honore tribunis adempto, de Imperio Pompeii, de iudicum reiectione, maieſtatis, aduerſus proſcriptos, ſiue de proſcriptione, de repetundis, de ſumtu legatis decernendo, teſtamentaria & nummaria, de veneficiis &c. Sane itaque ex hoc ſtatu publico etiam aliae iuris materiae, praeter ſolum homicidium, meliorem capiunt interpretationem, ſicut de iniuriis, ſi domus vi introita eleganter deduxit HOTOMANN. *ad §. 8. Inſt. de iniur.* Ita quoque formula fideicommiſſorum, in ſe alias ridicula: *Rogo te Semproni, vt hereditatem reſtituas Caio*, vix mente concipi poſſet, niſi talis ſupponeretur Caius, qui directo hereditatem petere non poterat, forte quod eſſet proſcriptus. Praeſertim enim tempore Cornelii

lii Sullae proſcripti erant infiniti, prout tradidit *Excell. Dn. Prof.* WIDEBVRG. *in diſſert. inougurali de origine fideicommiſſorum*, *habita ſub Dn. Praeſide.*

§. IV.

Ipſa verba legis Corneliae de Sicariis ſecundum tenorem capitis primi, quod exhibet BRISSONIVS *de formul. Pop. Rom. lib. II. p. m. 161.* non adeo dura videntur, ſunt vero ſequentia: VT IS PRAETOR IVDEXVE QVAESTIONIS, CVI SORTE OBVENERIT QVAESTIO DE SICARIIS, EIVS QVOD IN VRBE ROMA PROPIVS MILLE PASSVS FACTVM SIT, VTI QVAERAT CVM IVDICIBVS QVI EI EX LEGE SORTE OBVENERINT, DE CAPITE EIVS QVI CVM TELO AMBVLAVERIT HOMINIS NECANDI, FVRTIVE FACIENDI CAVSA, HOMINEMVE OCCIDERIT, CVIVS ID DOLO MALO FACTVM ERIT. Sed reliqua capita cum peruerſis commentationibus ſine dubio anſam praebuerunt, pluribus incautis inter ICtos, vt principia neque ad ſtatum noſtrum, neque ad ſanam doctrinam de imputatione morali pertinentia in praxi retinuerint, quorum exemplum egregium: quod animus occidendi praeſumatur ex inſtrumento ad homicidium apto, & ita ſit locus poenae capitali hodiernae, de qua tamen lex Cornelia non loquitur nec vnquam ſtatuerunt Imperatores, fortiorem praeſumtionem non excludere infirmiorem. Ita enim reſcripſit diuus Hadrianus, eum, qui hominem occidit, ſi non occidendi

animo

animo hoc admiſit, abſolui poſſe: & porro, qui gladium ſtrinxerit & in eo percuſſerit, indubitate occidendi animo id eum admiſiſſe: ſed ſi claui percuſſit, aut cuccuma in rixa, quamuis ferro percuſſerit, tamen non occidendi animo, leniendam poenam eius, qui in rixa caſu magis quam voluntate homicidium admiſit *l. 1. §. 3. ff. ad L. Corn. de Sicar.*

§. V.

Facile igitur apparet, quam grauiter errent, qui peruerſum illud principium de animo ex inſtrumentis praeſumendo *ex cit. l. 1.* probare annituntur, manente potius regula morali & generali: quae etiam praeſcribitur *in l. 14. ff. ad L. Corn. de Sicar.* quod in omnibus maleficiis voluntas ſpectetur non exitus, & quamuis *in pr. & §. 1. cit. l. 1.* verba quodammodo ſint obſcura, attamen meliorem interpretationem facile capiunt ex ipſo textu legis Corneliae, qui longe aliter ſe habet, ſicut & ipſa poena non eſt amiſſio capitis naturalis ſed ciuilis; ſolet vero Imperator Iuſtinianus poenas ſuo tempore vſitatas adſcribere legibus ipſis ex quibus crimen deſcendit, & ita intelligendus eſt, quando exiſtimat ex lege Cornelia etiam capitis poenam irrogari *vid.* CVIAC. *ad Iul. Paul. recept. ſentent. libr. 5. tit. 23.* deportationis vero poena tempore Sullae & ſtatus quam maxime turbidi ideo videtur ſtatuta, ne homines ſuſpecti, qui cum telo ambulauerint, in vrbe Roma tolerent ur, alias ipſe Iulius Paulus addit: *Qui hominem occiderit aliquando abſoluitur, & qui non occidit vt homicida damnatur Conſilium enim vniuscuiusque non factum puniendum eſt. Ideoque,*

eoque, qui cum velit occidere id aliquo caſu perpetrare non potuerit, vt homicida punietur. Et is qui caſu iactum teli hominem imprudenter occiderit, abſoluitur. Elegans eſt ratio de conſiderando animo occidendi, ſed diſpoſitio prior ad hodiernam poenam homicidii non poteſt applicari, nunquam enim poena ordinaria obtinet, ſi eventus mortis non fuerit ſecutus.

§. VI.

Praeterea ex L. Cornelia de Sicariis & veneficiis notandum, quod ſica in ſe ſit inſtrumentum ſuſpectum, gladius nempe breuis, quo maxime vtebantur, qui apud Italos latrocinia exercebant, a quo & ſicarii dicti ſunt prout tradit ex ISIDORO MARTINIVS *in Lexic. Philolog. ſub voce ſicarius* a qua etiam deducit germanicam vocem Schächer. Nec enim praetermittenda eſt ipſius legis reſtrictio, ad id, quod in vrbe Roma propius mille paſſus factum ſit. *Vid. §. IV.* ſane haec non fuiſſet admittenda, ſi lex debuiſſet eſſe generalis & vniuerſalis, nec ad ſtatum vrbis perturbatum accommodata. Idem obſeruandum de veneficiis quorum intuitu caput legis ita refert IVLIVS PAVLVS *recept. ſententiarum libr. V. Qui abortionis aut amatorium poculum dant, & ſi dolo non faciant, tamen, quia mali exempli res eſt, humiliores in metallum, honeſtiores in inſulam, amiſſa parte bonorum, relegantur. Quod ſi eo mulier aut homo perierit, ſummo ſupplicio afficiuntur.* Ecquis crediderit, habere animum occidendi, qui dat poculum amatorium, & quis non videt, quod verba *mali exempli* reſpiciant ad fraudes & machinationes iſtius tempeſtatis,

tis, vbi ſub ſpecie iſtius poculi varia ſequebantur homicidia, unde CICERO *in orat. pro Cluentio.* Quod iudex quaeſtionis de veneno quaerere debuerit, quicunque fecerit, vendiderit, emerit, habuerit, dederit deque eius capite. Hodie vero poena capitalis nunquam obtinet, ſi quis philtrum aut poculum amatorium propinauerit, ad amorem alicuius incitandum, licet mors inde ſecuta, ſicut ex probatiſſimis ICtis probauit & calculum ſuum adiecit CARPZ. *in Pract. Crim. P. I. Qu. 21. n. 15. ſeq.*

§. VII.

Concludimus facili negotio, quod ius Romanum qua tale ob peruerſam interpretationem & applicationem ac praeſertim ob ſtatus & intentionis legum diſparitatem hodiernum fundamentum decidendi cauſam homicidii capitalem conſtituere non poſſit, nec addere ambigimus, quod Romani ipſi plurimas cauſas homicidii deduxerint, non tam e lege Cornelia, ſed & ex L. Iulia & aliis, inprimis vero ex L. Aquilia, quamvis enim in CICERONIS *orationibus* parum aut nihil de hac lege reperiatur, haud difficulter tamen conſtat de ratione, fuit enim hic accuſator de populo & in iudiciis publicis & ideo grauiores poenas cupiebat irrogandas, quia ipſe in ſtatu adhuc turbido viuebat, nihilominus tamen ipſe in libro de claris oratoribus elegantem recenſet caſum ſequentem: *Eodem tempore accuſator de plebe L. Caeſulenus fuit, quem ego audiui iam ſenem, cum ab L. Labellio multam Lege Aquilia de iuſtitia petiuiſſet.* Quoties vero Cicero defenſoris partes geſſit, omnia

omnia in dubium vocauit, acſi nulla daretur veritati certitudo; ita enim & accuſatoris & defenſoris officium deſcribit alibi: *accuſatoris eſt, crimina inferre, defenſoris eſt, diluere & propulſare, teſtium eſt, quae viderint vel audierint, dicere, quaeſitoris eſt, vnumquemque horum in officio ſuo continere.*

§. VIII.

Enimuero quod ciues romani praeprimis auari in cauſis dubiis magis reſpexerint ad Legem Aquiliam quam ad Corneliam, ſi prioris legis poenam priuati applicari conſideremus, ad intelligendum ſatis eſt, quod vero ICti iniuriam tantummodo pro eo quod non iure factum, reputent, & ita omnem dolum excludere Legem Aquiliam, exiſtiment; hic eſt ille naevus & error communis qui plurimos fefellit. Recti us B. MENCKEN *in Syn. Pand. ad Legem Aquil ſ. 1. & 2* dolum includit, quamuis enim non poſſit negari, ſatis claram eſſe & perſpicuam *l. 5. ſ. 1. ff. ad L. Aquil.* non tamen facile textus de regula generali reperietur, quae non patiatur ſuas exceptiones & praeterea quoad omnes textus iuris apprime notandum, quod ICti alium atque alium caſum in mente habuerint, vnde totantinomiae ab aliis formari ſolent, alii rectius diuerſitatem thematis ſecernunt, vt plerumque facilis ſit conciliatio. Ec quis enim diceret in *l. 44. ſ. 1. ff. ad L. Aquil.* excludi dolum, vbi ita: *quoties, ſciente domino, ſeruus vulnerat vel occidit, Aquilia dominum teneri, dubium non eſt.* Alius textus vbi iniuria dicitur pro dolo; habetur *in l. 5. pr. ff. ad L. Aquil. ſed & quemcunque alium ferro ſe pe-*

tenten

tentem quis occiderit, non videbitur iniuria occidiſſe: etſi metu quis mortis ſurem occiderit: non dubitabitur, quin Lege Aquilia non teneatur. Hactenus bene, & iniuria procul dubio ſumitur pro non iure, ſed legantur verba ſequentia: *Sin autem cum poſſet apprehendere MALVIT occidere, magis eſt, ut iniuria feciſſe videatur, ergo & Cornelia tenebitur.*

§. IX.

Equidem celeberrimus ICtus GERARDVS NOODT *in libro ſingulari ad Legem Aquiliam Cap. 5.* loco verborum finalium: *ergo & Cornelia tenebitur*, mavult legere, *Aquilia;* Etſi in Pandectis & legum collatione conſtanter legatur, *Lege Cornelia*, cum VLPIANO non fuerit quaeſtio de Lege Cornelia ſed Aquilia accedit ſuccincta textus cum ſequenti *§. I.* connexio ſi huic ſemper credendum. Sed ſicuti enormis fuiſſet error ſcribentis intuitu verborum, quae nullam habent ſimilitudinem, ita potius, VLPIANVS ideo videtur mentionem feciſſe Legis Corneliae, quia Legi Aquiliae, oppoſuit, ita vix amplectimur viri grauiſſimi elegantem conjecturam, & praeterea hoc tantum volumus, quod nec Lex Aquilia excludat dolum, nec vox iniuria, quis enim crederet, huic, qui maluit occidere in ſola culpa verſari, veluti, ſi domeſtici acceſſerint & habuerint furem in ſua poteſtate, contra expreſſum textum in *l. 9. ff. ad L. Cornel. de Siccar. Furem nocturnum, ſi quis occiderit, ita demum impune ferret, ſi parcere ei ſine periculo ſuo non potuit.* Cu-

ius legis autor cum idem ſit VLPIANVS, mira eſt dubitatio, an ICtus voluerit caſum de fuere occiſo referre ad Legem Corneliam. Nobis interea ſufficit, quod Lex Aquilia etiam coercuerit necem liberi hominis, ex eo enim, quod corpus illius non recipiat aeſtimationem, ceſſat quidem actio directa, ſed non vtilis, veluti ad impenſas, medicinae aut ad mercedes Medicorum, aut ad operas, quibus pater caret, & cariturus eſt, propter occiſum filuim, quod eleganter demonſtrauit ipſe GERARDVS NOODT *cit. loc. cap.* 2. ſufficit quoque quod ex diuerſo ſtatu publico aliae leges in caſu homicidii duriores, aliae iuſto mitiores hodiernum vſum non admittant, ad vltimam claſſem referenda *l. 7. ſ. 4. ff. ad L. Aquil.* ſecundum quam interdum laudabile eſſe poterat homicidium, ſi quis in colluctatione vel in pancratio, quod erat certamen miſtum ex pugilatu & lucta, vel pugiles, dum inter ſe exercentur, alius alium occiderit, ſiquidem in publico certamine, ceſſabat Aquilia, *quia gloriae cauſa & virtutis non iniuriae gratia videbatur damnum datum.*

§. X.

Quum igitur omnia, quae ex legibus Romanis, quibus infinitae aliae addi poſſent, deſumuntur a Doctoribus in cauſis homicidiorum, ad confuſum chaos reducenda ſint, quaeritur, quid conſilii ex moribus & legibus Germanorum capi poſſit; & reſpondetur quod hac ratione exſcilla in charibdim deducamur, frequentia enim ab omni aeuo Germanis fuere latro-

cinia.

cinia. Ita TACITVS *de morib. Germanorum cap.* 22. *diem noctemque continuare potando, nulli probrum. Crebrae vt inter vinolentos rixae, raro conuitiis, ſaepius caede, & vulneribus tranſiguntur.* Praeterea ipſae leges Germanorum loquuntur, quam rudis fuerit aeſtimatio liberi hominis, mediante Werigeldo, *Wergeld, Widrigildt*, precio hominis vel animalis, quo aut viui redimebatur vita, aut mortui componebatur, ſtilo veterum, pro vt eleganter ex legibus, Friſonum, Salica, Francorum, Ripuariorum, Bavarorum, Longobardorum & veterum Saxonum, diuerſitatem pretii recenſuit SCHILTER *Exerc. 19. §. 15. ſequ.* Imo vero ipſa duella non tantum licita erant, ſed actus plane indiciales pertinebant, & loco quaſi appellationum erant, id quod ex iisdem legibus Germanorum probat DV FRESNE *in Gloſſar. ſub voce duellum.* Enorme exemplum de iure repreſentationis inter collaterales tempore Ottonis I. Imper. controuerſo refert *Witichindus vel Windechinus monachus Corbeienſis lib. 2. de reb. geſt. Saxon.* quod ex omnium principum ſententia cognitio veritatis commiſſa ſit gladiatorio iudicio, ac ceſſerit victoria his, qui cenſebant, mortuorum fratrum filios venire ac hereditatem cum patrius debere.

§. XI.

Succeſſit tandem Conſtitutio Carolina, iam ante Carolum Imper. ſed fruſtra rogatis ſtatibus, propoſita, quamvis a nonnullis retenta, quod varia ante noſtram

Carolinam, quae ſuperſunt exemplaria, commonſtrant, illamque ex Bambergenſi deſumtam non eſſe, ſatis certo conſtat, quod ſumma opera, detectis variis erroribus probauit ICtis conſummatiſſimus Dn. KRESS. *in praef. ad dictam Carolinam.* Haec ſane conſtitutio duobus extremis Germaniae vulneribus remedium quaerere voluit, primo, vt turbidus Germaniae ſtatus tranquillaretur & ceſſaret via facti, ſecundo vt tolleretur abuſus iudiciorum occultorum, ſeu Vehmicorum & Weſtphalicorum, quae tamen & alibi in Germania fuerunt, conf. MARQVARD FREHERVS *de occultis iudiciis*, & THOMAS. *diſſert. de orig. progreſſ. inquiſ. & de interit. iudiciorum Weſtphalicor. vt & de occaſ. concept. ac intent. Conſtitut. Carolin.* Germanice dicebantur die Frey-Stühle, Frey-Gedinge, Vehmen-Gerichte. Exceſſus & abuſus horum iudiciorum deſcribit ipſe *Receſſ. Imp. Wormat. de anno 1521.* in verbis: Und nachdem bisher große Unordnungen an dem Frey-Stühlen, auch an dem peinlichen Gerichten, geübet und gebraucht, dadurch die Unterthanen des Reichs in viel weg beſchwert und beläſtiget, auch etwan viel unſchuldig geſteinigt und vom Leben zum Tod gericht worden. Solchem hinführo zufür kommen, ſollen und wollen wir an unſerm Stuhl zu Rotweil, auch ſonſt bey andern Obrigkeiten oder Frey-Stuhl verfügen, daß deshalben gebührlich Einſehen geſchehe, damit Ordnung gehalten, und die Gerichte derſelbigen Frey-Stuhl wieder alt Herkommen nicht mißbraucht werden.

§. XII.

§. XII.

Ad ipſam poenam homicidii quod attinet, Carolina noſtra *art. 150.* duas cautelas ſuppeditat egregias, alteram, ne temere accuſatus dimittatur & excuſetur in verbis: **vermeinen vielleicht etliche einfältige Leute, ſie thun wohl daran, daß ſie denſelben Leuten ihr Leben retten: Sie ſollen wiſſen, daß ſie ſich ſchwerlich daran verſchulden, und ſind den Ankläger derhalben vor GOtt und Welt Wiederkehrung ſchuldig.** Supponitur vero caſus indubius in verbis antecedentibus: **und wiſſentliche Ubelthäter dadurch ledig machen wollen**, alteram magis neceſſariam cautionem requirit textus a indicibus in verbis: **und ihn nicht eigen unvernünftige Regul oder Gewohnheit, darinn zuſprechen, machen, die dem Recht wiederwärtig ſeyn, als je zu Zeiten an den Peinlichen Gerichten bisher beſchehen; daß die Urtheiler den Unterſcheid in der Sach mit hören, und bewegen, das iſt eine groſſe Thorheit, und folget daraus, daß ſie ſich zu vielen mahlen irren, thun den Leuten unrecht, und werden an ihrem Blut ſchuldig:** Hoc eſt quod dicetur, quando de iure diuino erit dicendi locus, quod ſaepius ab ipſis indicibus, noua ſanguinis profuſione denuo maculetur terra.

§. XIII.

Veremur autem, vt legislator ex omni parte ſatis caute procedat, permittit enim *cit. art. 150.* defenſionem etiam bonorum alterius cum internecione inuaſoris,

ris,

Carolinam, quae ſuperſunt exemplaria, commonſtrant, illamque ex Bambergenſi deſumtam non eſſe, ſatis certo conſtat, quod ſumma opera, detectis variis erroribus probauit ICtis conſummatiſſimus Dn. KRESS. *in praef. ad dictam Carolinam.* Haec ſane conſtitutio duobus extremis Germaniae vulneribus remedium quaerere voluit, primo, vt turbidus Germaniae ſtatus tranquillaretur & ceſſaret via facti, ſecundo vt tolleretur abuſus iudiciorum occultorum, ſeu Vehmicorum & Weſtphalicorum, quae tamen & alibi in Germania fuerunt, conf. MARQVARD FREHERVS *de occultis iudiciis*, & THOMAS. *diſſert. de orig. progreſſ. inquiſ. & de interit. iudiciorum Weſtphalicor. vt & de occaſ. concept. ac intent. Conſtitut. Carolin.* Germanice dicebantur die Frey-Stühle, Frey-Gedinge, Vehmen-Gerichte. Exceſſus & abuſus horum iudiciorum deſcribit ipſe *Receſſ. Imp. Wormat. de anno 1521.* in verbis: Und nachdem bisher groſſe Unordnungen an dem Frey-Stühlen, auch an dem peinlichen Gerichten, geübet und gebraucht, dadurch die Unterthanen des Reichs in viel weg beſchwert und beläſtiget, auch etwan viel unſchuldig geſteinigt und vom Leben zum Tod gericht worden. Solchem hinführo zufür kommen, ſollen und wollen wir an unſerm Stuhl zu Rotweil, auch ſonſt bey andern Obrigkeiten oder Frey-Stuhl verfügen, daß deshalben gebührlich Einſehen geſchehe, damit Ordnung gehalten, und die Gerichte derſelbigen Frey-Stuhl wieder alt Herkommen nicht mißbraucht werden.

§. XII.

§. XII.

Ad ipſam poenam homicidii quod attinet, Carolina noſtra *art. 150.* duas cautelas ſuppeditat egregias, alteram, ne temere accuſatus dimittatur & excuſetur in verbis: **vermeinen vielleicht etliche einfältige Leute, ſie thun wohl daran, daß ſie denſelben Leuden ihr Leben retten: Sie ſollen wiſſen, daß ſie ſich ſchwerlich daran verſchulden, und ſind den Ankläger derhalben vor GOtt und Welt Wiederkehrung ſchuldig.** Supponitur vero caſus indubius in verbis antecedentibus: **und wiſſentliche Ubelthäter dadurch ledig machen wollen**, alteram magis neceſſariam cautionem requirit textus a indicibus in verbis: **und ihn nicht eigen unvernünftige Regul oder Gewohnheit, darinn zuſprechen, machen, die dem Recht wiederwärtig seyn, als je zu Zeiten an den Peinlichen Gerichten bisher beſchehen; daß die Urtheiler den Unterſcheid in der Sach mit hören, und bewegen, das iſt eine groſſe Thorheit, und folget daraus, daß ſie ſich zu vielen mahlen irren, thun den Leuten unrecht, und werden an ihrem Blut ſchuldig:** Hoc eſt quod dicetur, quando de iure diuino erit dicendi locus, quod ſaepius ab ipſis indicibus, noua ſanguinis profuſione denuo maculetur terra.

§. XIII.

Veremur autem, vt legiſlator ex omni parte ſatis caute procedat, permittit enim *cit. art. 150.* defenſionem etiam bonorum alterius cum internecione inuaſoris,

ris, de propriis bonis jam dictum erat *art. 142.* vnde hanc theſin admodum limitant moraliſtae. vid. GROTIVS *de iure belli & pac. lib. 2. cap. 1. ſ. 12. 13.* PVFEND. *lib. 2. cap. 11. ſ. 120.* Iureconſulti quoque hanc defenſionem vix aliter admittunt, niſi inuaſor fuerit armatus & ita periculum bonorum, cum periculo vitae fuerit coniunctum, vel de fure nocturno ſit quaeſtio aut de incendiario. Ad exceſſum vero in defenſione, & poenam eatenus extraordinariam quod attinet, de ea re ex profeſſo egit DN. PRAESES *in diſſert. de moderamine deculpatae tutel.* Huc etiam referri poteſt defenſio famae, quam nimis generaliter pro neceſſaria reputat Carolina, cum tamen variae circumſtantiae intuitu perſonae laceſſiti eius conditionis, praeſertim militaris, & reliquarum qualitatum examinandae, antequam a poena ordinaria recedi poſſit ad arbitrariam, attamen grauiorem. Non melius ita res ipſa expediri poterit, quam ſi caſus in medium producatur, cum ſaepius plures rationes & adminicula coniunctim iuvent, quae disjunctim non iuuant; faciles enim ſunt reſponſiones ad quaeſtiones in abſtracto, ſed quanta prudentia opus ſit, ſi varient circumſtantiae in medio demum foro criminali experiuntur, qui in eo verſantur.

§. XIV.

Caſus, de prouocante occiſo, qui hanc rem optime dilucidabit, obuenit Incl. ordini Iuridico Halenſi, quum duo nobiles Saxones, orta ſubito rixa, in

in arenam diſcenderent, & ſubcenturio occiderat procenturionem; rationes abſolutionis a poena ordinaria fuere ſequentes: Dennoch aber und dieweil zuförderſt ein groſſer Unterſcheid iſt, ob jemand eine Nothwehre thun müſſen, und alſo die geſammten requiſita moderaminis inculpatae tutelae vorhanden geweſen, ſo daß alle Beſtraffung wegfalle, oder aber, ob bey ſothaner defenſion ein exceſſus vorgegangen, weshalb auf eine poenam extraordinariam zu erkennen, da denn der Schluß, daß bey wegfallender eigentlichen Nothwehr ſo fort die Todes-Straffe erkannt werden müſſe, ſo wohl denen gemeinen als Sächſiſchen Rechten gäntzlich zuwieder, angeſehen in der

Peinl. Hals-Gerichts-Ordnung *art. 142.*

der Unterſcheid zwiſchen einer Nothwehr, und des in ipſa defenſione vorgehenden exceſſus, iuncta diuerſiſſima poena gar eigen bemercket, in denen Sächſiſchen conſtitutionibus aber um noch mehrerer Deutlichkeit halber, und damit der dolus in homicidio voluntario ipſo mit dem dolo quoad exceſſum, wie gemeiniglich geſchiehet, nicht confundiret werde, ausdrücklich verordnet, daß dergleichen exceſſus magnus & doloſus extra ordinem zu coerciren, die ordentliche Todes-Straffe aber wegfallen ſolle,

conſtit. elect. part. 4. conſt. 11. ibi: dieweil dieſe Frage etwas zweiffelhafftig geweſen, haben ſich unſere Verordnete deſſen verglichen, da einem *ob exceſſum magnum & doloſum*, in

Fäl-

Fällen der Todſchlag belangende ꝛc. ꝛc. Leibes-Straffe zugeſprochen ꝛc. *item* da ihm aber alleine die Verweiſung zuerkannt ꝛc.

Allermaſſen dieſe gradus culparum vel exceſſus in defenſione nicht nur in der geſunden Vernunfft gegründet, ſondern auch die bewährteſten Rechts-Lehrer quoad poenam extraordinarium damit übereinſtimmen,

CARPZOV. *in pract. crim. p. 1. qu. 29. n. 26. ſequ.* ibique:
HIPPOL. de MARSIL. DAMHOVDERVS, IVL. CLARVS, TIRAQVELL. PROSP. FARINAC. SCHRADER. BERLICH. GAIL. & complures alii.

und hierüber vnanimiter dahin ſchlieſſen, quod prouocatus poena ordinaria plectendus non ſit, in caſu dubio.

id. CARPZ. *cit. l. n. 71.* ibique
BERLICH. *add. Decian. & al.*

in mehrer Erwegung ein freventlicher und vorſetzlicher Mörder, welcher ſolchergeſtalt nur gleichmäßige Straffe leiden würde, gantz anders, als einer, deme vermuthlich keine Entleibung in die Gedancken gekommen, anzuſehen, und wenn dieſe Umſtände nicht genau erwogen werden, man ſich mit ſchwerer Verletzung ſeines Gewiſſens neuer Blutſchuld theilhafftig machen kan;

Peinl.

Peinl. Hals-Gerichts-Ordn. *art. 150.* ibi. **und werden an ihrem Blut ſchuldig.**

wie denn in praeſenti dergleichen merckliche Umſtände concurriren, daß man gar wohl ſehen kan, wie der von M. nicht willens geweſen, den von F. zu entleiben, als worzu er zu verſchiedenen mahlen in ipſo actu Gelegenheit genug gehabt, an deſſen ſtatt er vielmehr zu ihm geſaget; ſiehe nun habe ich dich, it. ſiehe nun habe ich dich ſchon wieder, ich mag es aber nicht thun; mithin die in vorigen Urtheln angeführte rationes zu der erkannten Todes-Straffe unzulänglich, in mehren Betracht formalitas duelli, worauf Dni. Wittebergenſes mit ſehen wollen, gäntzlich hinwegfället, und dieſer Umſtand, da vorhero nicht das geringſte verabredet, ſondern daß rencontre von ohngefehr in ipſa via vorgefallen, per poſteriorem ſententiam nicht unbillig verworffen, und der vorige Rechtsſpruch darinnen corrigiret worden; ferner dem inculpato, daß er, als der Entleibte vom Pferde geſtiegen, und ſolches von ſich gegeben, nicht darvon geritten, und ſich mit der Flucht ſaluiret, nicht imputiret werden mag, anerwogen er dadurch bey der augenſcheinlichen intention des Entleibten nicht geſichert geweſen, als welcher ſo wohl mit der noch übrig gehabten geladenen Piſtohl nachſchieſſen, als eadem facilitate ihm wieder nachjagen können, zu dem die Flucht denen Rechten nach nicht erfordert wird,

l. 2. 3. 4. C. ad L. Corn. de ſicar.

LVDOVICI *in doctrin. pandect. ad dict. tit. ſ. 6.*

Peinl. Hals-Gerichts-Ordn. *art. 140.* ibi: ohne Fährlichkeit oder Verletzung ſeines Leibes, Lebens, Ehr und guten Leumuths nicht entweichen.

und wenn ja auch hierunter etwas verſehen, und in dergleichen troublen, wie gemeinhin, nicht alles ſo genau beobachtet wird, nichts deſtoweniger, welches im gegenwärtigen Fall bey allen vorkommenden beſondern circumſtantiis zu obſeruiren, nur poena extraordinaria ſtatt hat,

id. LVDOVICI *cit. loc. ſ. 7.*

dahero denn auch der in vorigen ſententiis exaggerirte Umſtand, daß der von M. nachdem er dem Entleibten den Degen ſtringiret, auſſer Gefahr geweſen, und ihm zu ſelbigen nicht wieder hätte kommen laſſen ſollen, ſolche Straffe nicht alteriren mag, anerwogen in dem obangeregten loco der Carolinae art. 142. in verbis: von der Nöthigung erlediget geweſt rc. auch dieſerhalb verſehen, daß ſo dann weiter nichts folge, als daß es keine rechte Nothwehr geweſen, mit nichten aber auf das andere extremum nempe poenae ordinariae gefallen wird, ſondern in fine ausdrücklich ſanciret iſt, daß dem arbitrio iudicis zu überlaſſen, ob auf Buß und Beſſerung, oder ſonſten zu erkennen; zu geſchweigen ex poſt facto in der regiſtratur fol. 33. Vol. 2. beygebracht worden, daß inculpatus in nicht geringer Gefahr geweſen, immaſſen in

in deſſen Weſte, nachdem die Mondur gerichtlich beſichtiget worden, verſchiedene Stiche ſich befunden, dennoch derſelbe gar groſſe moderation gebrauchet, und ſolche in beſondern Umſtänden durch den dabey geweſenen Knecht beſcheiniget, welcher bey ſeiner letztern Ausſage, ſo er endlich beſtärcket, beſtändig geblieben, und ob wohl nach Anleitung der

conſtit. Sax. p. 4. conſt. 8.

wenn ein Zeuge vorhanden, es keines fernern medii eruendae veritatis bedarf, ſondern ſo fort auf extraordinariam zu erkennen iſt, welches auch nicht unbillig, weil in dergleichen Fällen probatio luce meridiana clarior nicht zu haben, bevorab da kein Menſche mehr, wie in praeſenti, dabey geweſen, dennoch wegen einiger ſehr mercklichen circumſtantien auf das purgatorium zu erkennen, der ſicherſte Weg iſt.

CARPZ. *ad dict. conſt. 8. defin. 3. & 6.*

Im übrigen der von M. bey dem allen, da er kein moderamen inculpatae plane tutelae auszuführen vermag, ſondern der exceſſus in ipſo ſtatu defenſionis offenbahr, ungeſtraffet nicht bleiben kan;

So ſind wir, wie in dem Urthel enthalten, zu erkennen bewogen worden. Sane hanc deciſionem, integri tractatus inſtar, pluribus aliis inſeruire poſſe firmiter ſumus perſuaſi.

§. XV.

De cetero cautiſſime procedit Conſtitutio Caroli-

na in cauſis homicidii, & ex omni contextu apparet, quod autor eius tradita Legis Aquiliae & Corneliae partim fuerit ſecutus, partim temperauerit; Sic *art. 137.* recte formatur regula generalis: **Ein jeder Mörder oder Todſchläger, wer deshalb nicht rechtmäßige Entſchuldigung ausführen kan, hat das Leben verwürcket.** Non dicitur, quod ſola defenſio neceſſaria ſeu moderamen inculpatae tutelae liberet a poena capitali, ſed quaelibet iuſta *excuſatio*, vnde in ſequentibus vtriusque partis capita ſecernuntur. Saltem *art. 140.* nimium indulgetur culpae, in eo, quod, qui ſine periculo famae & bonae exiſtimationis diſcedere nequeat, & ita alium occiderit, plane nulla poena dignus ſit, poſthabito iure ſcripto & non ſcripto ſeu conſuetudine: haec enim pro irrationabili habetur, quoties iuri diuino repugnat, ſed hoc intelligendum de poena capitali, vix igitur hodie caſus eſt dabilis, vbi exceſſum in defenſione non ſequatur, pro re nata, poena arbitraria. Porro inſtruitur iudex *art. 143.* qualem ſe gerere debeat, ſi nulla ob defectum teſtium adſit probatio defenſionis neceſſaria in verbis: **In ſolchen Fällen iſt anzuſehen der gut und böſe Stand, jeder Perſon, die ſtatt, da der Todſchlag geſchehen iſt, was auch ein jeder für Wunden und Wehr gehabt, und wie ſich jeder Theil in dergleichen Fällen vor und nach der That gehalten habe, welcher Theil auch aus vorhergehenden Geſchichten mehr Glaubens, Urſach, Bewegung, Vortheils oder Nutz haben möge, dem andern an dem Ort, als die That geſchehen iſt, zu erlegen oder zu benöthigen.** At haec omnia non reſtri-

reſtrictive, ſed pro legitimis adminiculis, vnde concludit Caeſar reliqua prudentiae & circumſpectioni iudicis relinquendo: Darauf kan ein guter und verſtändiger Richter ermeſſen, ob der fürgewendeten Nothwehr zu glauben ſey.

§. XVI.

Progredimur ad ius Canonicum, quod praeprimis cautiſſimum eſt non tantum generatim, quoad poenas capitales a quibus AVGVSTINVS praeſertim valde abhorrebat; huc pertinet textus *in Cauſ. 23. qu. 5. per tot. & elegans ratio, ne vindicta inſeratur amore vindictae, ſed iuſtitiae, i. e. non vt odium exerceatur, ſed vt prauitas corrigatur. it. can. 3. ibid. tu quoque pro immanitate facinorum ac non potius pro conſideratione lenitatis cenſeas coercendum, quod te per Ieſum Chriſtum ne facias, obſecramus;* ſed & ſpeciatim intuitu homicidii infinitae cautelae praeſcribuntur, quominus ad poenam capitalem feſtinetur, nec obſtat, quod in *C. 5. X. de homicidio* generalior habeatur diſpoſitio; *ſi aliquis cauſa explendae libidinis vel odii meditatione, vt non ex eo ſoboles naſcatur, homini, aut mulieri aliquid fecerit, vel ad potandum dederit, vt non poſſet generare aut concipere, vt homicida teneatur.* Non enim in vniuerſum dicitur de poena homicidii eaque capitali, cum varii dentur gradus culpae & poenae. Praeterea in iure Canonico ſimul reſpicitur ad incantationes & alia horrenda facinora, forte naturae fortitudine adhibita, & ab ipſis poëtis iam deſcripta: ita Iuvenalis

Hic magicos affert cantus, hic Theſſala vendit
Philtra, quibus valeant mentem vexari mariti.

aliud incantionis genus, ad tardandum & ſuſtinendum Alcimenae partum imputatur ipſi Iunoni, Ouid. 9. metamorph.

Vtque meos audit gemitus, ſuccedit in illam
ante fores aram, dextroque & poplite laeuum
Preſſa genu, digitisque inter ſe pectine iunctis
Suſtinuit partus.

Plura habet *Gonzal. Tell. ad cit. c. 5.* Et miranda ſatis ſcelerum propagatio, cum adhuc hodie in nonnullis locis, digitis manuum pectinatim conuerſis multum tribuant in hoc genere. Praeterea ſatis cognitum, quod poena procurati abortus hodienum quoque grauior ſit, & ad capitalem ſaepius extendatur.

§. XVII.

Imprimis vero *c. 6. & ſequ. X. de homicid.* interdicitur clericis, ne vlla ratione interſint vel occaſionem praebeant homicidiis, vel etiam iudicio ſanguinis, addito vario poenitentiarum genere, additaque regula generali, vt prouidus ſit & circumſpectus Epiſcopus ſapiens & diſcretus, quia in exceſſibus ſingulorum, non ſolum qualitas delicti & quantitas, ſed aetas & ſcientia & ſexus atque conditio ſunt attendenda. Canonicum quoque eſt impedimentum ex homicidio prouenientiens, quo quis prohibetur ad ordines eccleſiaſticos

pro-

promoueri & in iisdem miniſtrare. Vno verbo tritum & antiquum fuit iuris eccleſiaſtici dogma, Eccleſiam non ſitire ſanguinem, vnde magna cum fiducia B. THOMASIVS *de iure principis euangelici aggratiandi homicidas c. III. §. 3.* aſſerit, hoc principium, quod poena homicidii capitalis ſit immutabilis, deberi clero pontificio, ſed hunc errorem clarius demonſtrauit Illuſtr. BOEHMER *in Iur. Eccleſiaſt. Proteſtant. Lib. V. tit. 12. §. 1.* *addendo ſex dogmata Iuris Canonici clara & perſpicua*, quae hoc loco recenſeri merentur. *Primum* eſt, quod primaeui Chriſtiani ab omni iudicio ſanguinis indiſtincte & ſine reſpectu ad certa delicta abhorruerint. *Secundum*, quod licet ſub Chriſtianis Imperatoribus poenas capitales non prorſus reprobauerint, ſui tamen officii fuiſſe crediderint, pro damnatis ad mortem, etiam caede illicita infectis intercedere, & poenam ſanguinis deprecari. *Tertium*. Quod homicidis quoque eccleſiae patuerint ad ſacrum quoddam refugium. *Quartum*, quod inhabiles iudicanti fuerint ad clericatum, vel ordines eccleſiaſticos, qui iudicio ſanguinis etiam in cauſa homicidii interfuerant. *Quintum*, quod poenae pecuniariae, homicidis ſtatutae, per decreta patrum in conciliis non fuerint reprobatae, ſed approbatae. *Sextum*, quod ipſi clerici ob homicidium poenis capitalibus non fuerint ſubiecti, nec degradandi, vt his poenis ſubderentur.

§. XVIII.

Hoc quoque notandum quoad *tot. tit. X. de homicid.* prae-

praeſertim agat de irregularitate clericorum, quae conſiſtit in impedimento illo Canonico, ex homicidio, quo quis prohibetur ad *ordines* eccleſiaſticos promoueri, per ea quae tradit GONZAL. TELLEZ *ad Tit. decretal. de homicidio cap. II. in commentario n. 3.* neque enim indiſtincte omnis ſacra functio interdicitur, ſed cum moderamine, ita concludit *cap. 6. X. d. homicid. clericos, autem, quos conſtat armatos interfuiſſe tanto facinori, & illos etiam clericos, qui conſilium illud dederunt, vt ſanctus vir caperetur, perpetuo non ſolum ab altaris miniſterio deponendos eſſe cenſemus, ſed ita etiam, quod in eccleſiis nullo vnquam tempore lectiones legant, vel reſponſoria in choro cantent, ſed in pſalmis apud Deum de commiſſo ſatagant veniam implorare. Inſuper autem clerici ipſi in diſtricto clauſtro monachorum vel clericorum regularium, ſi fieri poteſt ſunt recludendi: Ita quidem quod vsque ad ſeptennium vel quinquennium debeant ab introitu eccleſiarum coerceri.* Concludit denique GONZAL. TELL. *cit. loco n. 4.* quoad diſpenſationem non obſtare, quod Apoſtolus ad *Thimot. c. 3.* prohibuit, homicidam miniſtrare in ſacerdotio, vnde videri poſſet, impedimentum hoc eſſe iuris diuini, recte enim addit quod diſpenſatio tantum prohibita, *quoad articulos fidei.*

§. XIX.

Tandem in caſibus dubiis recurrendum ad ius diuinum, & ipſas ſacras paginas fallere neſcias, hae enim, ſi non mutilentur, ſed ſecundum genuinam connexionem accipiantur, ſatis accurate & perſpicue ſuadent

dent ac ſuppeditant, quam caute ſit procedendum, ne homicidium culpoſum confundatur cum doloſo, & ita ipſe iudex fiat ſanguinis reus. Potuiſſemus hoc loco in medium proferre reſponſum theologicum Halenſe, cuius auctor fuit B. RAMBACHIVS, Theologus conſummatiſſimus, aeque ac prudentiſſimus, quem nec Hala, nec mundus capiebat, quemque ſaniores ſoli deſiderant, ſed pleniſſimum eſt, & ex ipſis fontibus linguae Hebraicae deriuatum conſilium Facultatis Theologicae Ienenſis, de anno 1620. cuius auctor procul dubio fuit magnus ille Theologus IOANNES GERHARDVS, de cuius doctrina & moderatione rariori inter omnes conſtat, hunc ſecutus eſt maximus ſui temporis ICtus B. GEORGIVS ADAMVS STRVVIVS *in obſeruationibus criminalibus*, nec poſſunt coecutire iudices, & iuris doctores, ſi pro ſaluanda conſcientia haec ſana admodum principia theologica ſequantur, ſcimus equidem nec omnibus Theologis arridere hoc conſilium, ſed quamdiu peruerſam textus ebraici explicationem non demonſtrant, opera ſua abutuntur.

§. XX.

Ipſa verba conſilii Theologici ſunt ſequentia: Demnach dieſelbe uns die wieder Heinrich Brungern ergangene acta inquiſitionalia in puncto homicidii zugeſendet, und unſer, wie auch der hieſigen Iuriſten-Facultät Gutachten cum rationes decidendi begehret, haben wir nach fleißiger Verleſung der geſamten acten auf ge-

pflogene communication jetzt gedachter Iuriſten-Facultät, uns dieſer einhelligen Meinung verglichen, daß zwar inquiſitus mit der ordentlichen Straffe des Todſchlages zu verſchonen, gleichwohl aber ſeines begangenen groſſen exceſſes halber mit einer ſcharffen extraordinar-Straffe anzuſehen ſey, welche zu determiniren wir der Iuriſten-Facultät überlaſſen. Wir laſſen auch die von der Iuriſten-Facultät ex circumſtantiis facti und in legibus ciuilibus gegründete rationes decidendi in ihrem Werth beruhen; (a) Nachdem wir aber aus unſe-

(a) Non eſt exiſtimandum, auctorem dubitaſſe de quaeſtionibus facti, quod ipſe integrum ſatis recenſuit, alioqui non potuiſſet conſpirare cum ordine iuridico, quoad poenam extraordinariam, ſaltem non voluit examinare, quae forte de modo probandi in terminis iuridicis adiecerant ICti, hi enim teſtes requirunt viginti annis maiores *L. 20. ff. de teſt.* ſed ita, ſi de reo conuincendo, non tantum grauando, ſit quaeſtio. Omnia vero iura diuina & humana duorum teſtium aſſerta pro ſufficientibus reputant, & quamuis ad legem mere Moſaicum pertineant, quae de vitula detruncanda habentur. *Deut. 21. v. 1.* Attamen ex iſtis luculenter apparet, quam circumſpectum Deus voluerit populum in eruenda veritate, addit Talmud Codice Sotha cap. 9. *Si teſtis vnus ſe homicidam vidiſſe affirmet, alius vero iſtum vidiſſe neget: Aut ſi foemina ſe vidiſſe adferat, alia eidem contradicat, vitula detrun-*

unſerer Groſsg. Herren an uns abgelaſſenen Bericht erſehen, daß einigen ihres Mittels ein ſcrupulus in conſcientia erreget, wenn gleich die poena extraordinaria praeſenti caſu denen legibus & ſanctionibus ciuilibus conueniens ſeyn möchte, ob auch in foro poli und vor dem höchſten GOTT zu verantworten, einen ſolchen Todſchläger, wie dieſer iſt, welcher in latiſſima culpa (b) verſiret, und da er interueniente hoſpite ohne Fähr-

detruncabatur. Duobus autem ſe vidiſſe aſſeuerantibus, vno iis contradicente detruncabatur neutiquam. Vnde vero menſurari coeptum ſit quondam, vtrum ab vmbilico cadaueris an vero a naribus, admodum variant doctores Iudaeorum, ſicut apparet ex antecedentibus cit. loc. *R. Elieſer dicit, quod fundamentum vitae eſt in vmbilico, eo quod eſt in medio corporis, & comprehendit vaſa, quae cibos dirigunt. R. Akiba dicit, quod locus reſpirationis eſt magis neceſſarius ad vitam, & ſic dicitur in ſcriptura Gen. 7. v. 22. Deciſio eſt iuxta R. Akibam.*

(b) Ita recte pro fundamento totius huius doctrinae inter homicidium doloſum & culpoſum primaria formatur differentia, quam qui negligit non poteſt non coecutire in omni materia delictorum, ſiue ſit theologus ſiue ICtus quia non eſt quaeſtio de glande legenda ſed ſaepius de vita hominis, vnde ICti regulam addunt, quod in contractibus culpa lata aequi-

 pare-

Fährlichkeit oder Verletzung ſeines Leibes und Lebens entweichen können, den Studioſum ſo jämmerlich erſtochen, ab ordinaria poena zu abſoluiren: ſo haben wir vor eine Nothdurfft erachtet, auch aus GOttes Wort ſo wohl rationes dubitandi als decidendi beyzubringen, und dieſelbe, weil ſie einiger weitläufftigen deduction bedürffen, abſonderlich zu faſſen.

Rationes Dubitandi.

1. Iſt in GOttes Wort klar enthalten, daß wer Menſchen-Blut vergeuſt, deſſen Blut ſolle durch Menſchen wieder vergoſſen werden Geneſ. 9. v. 6. Wer einen Menſchen ſchlägt, daß er ſtirbt, der ſoll des Todes ſterben. Exod. 21. v. 12.

2. Wird nur das homicidium caſuale von dieſer poena ordinaria eximiret, als wenn es ſich zuträget, daß jemand mit ſeinem Nechſten in den Wald gienge Holtz zu hauen, und hebet mit der Hand die Axt auf, Holtz zu hauen, und das Eiſen fiele vom Stile, und träffe ſeinen Nechſten, und er ſtürbe. Deut. 19. v. 5. Exod. 21. v. 13. Wohin der von inquiſiten begangene Todſchlag ſich nicht ziehen läſt. (c)

3. Hat

paretur dolo, nimirum quoad intereſſe ciuile, neutiquam vero in delictis, quoad poenam.

(c) Hic ſi ſubſtitiſſet doctiſſimus auctor, eundem commiſiſſet errorem quem plurimi committunt theologi

3. Hat GOTT mit klaren Worten ausgedrücket, daß derjenige ſolle vor einen Todſchläger gehalten werden, der einen mit einem Eiſen ſchlägt, daß er ſtirbet, oder wirffet ihn mit einen Stein, (damit jemand mag getödtet werden) daß er ſtirbet, oder ſchläget ihm mit einen Holtze, (damit jemand mag todt geſchlagen werden) daß er ſtirbet: Und befiehlet ohne exception, daß ſolche Todſchläger ſollen des Todes ſterben. Num. 35. v. 16. 17. 18. Einen ſolchen Todſchlag aber hat inquiſit, beſage der acten, begangen, indem er den Entleibten mit dem Meſſer erſtochen hat. *(d)*

4. Wenn ſich Männer hadern und verletzen ein ſchwan-

gi adhuc hodie, nec excluſis omnibus ICtis, ſed dari tertium dicetur in ſequentibus, omnis enim ſcriptura ſacra interpretationem carpere debet ex parallelismo & analogia fidei, ſicuti leges noſtrae ciuiles tunc demum recte applicantur, quando intelliguntur ex parallelismo & analogia iuris. optime *in l. 1. ff. d. R. I.* ſtatuitur quod ex iure fiat regula, id eſt ex pluribus legibus coniunctim ſumtis, vnde CORVINVS *in aphorismis ad ff. ſub dict. tit.* addit, quod in colliſione legis cum regula, non illi ſit ſtandum ſed huic. Idem dicendum de edictis quotidie ſuperuenientibus, faciunt enim ius, ſed tunc ſequitur huius iurisprudentia.

(d) Quod de peruerſa doctrina & regula fere com-

 muni,

ſchwanger Weib, ſo daß ihr ein Schade daraus kommet, ſo ſolle der Thäter laſſen Seel um Seel, Auge um Auge. Exod. 21. v. 22. Vielmehr aber wird dieſes ius talionis alsdenn ſtatt haben müſſen, wenn deren, die ſich mit einander hadern, einer dem andern todt ſchläget, wie im gegenwärtigen Fall geſchehen; denn die ſich mit einander hadern, haben nicht die intention, ein ſchwanger Weib zu beſchädigen, ſondern ſo ſelbiges darzwiſchen kommet und verletzet wird, geſchiehet ohngefehr, ſie haben aber die intention einander zu beſchädigen.

Rationes Decidendi.

Im Gegentheil iſt wohl zu erwegen, daß GOttes Wort einen gar genauen Unterſchied mache inter homicidia proaeretica & absque proaereſi commiſſa, und nur die proaeretica (oder *a ſciente & volente commiſſa Carpzou. quaeſt. 1. num. 28.*) ordinaria poena und mit Lebens-Straffe zu belegen verordnet, denen aber, die ohngefehr oder ohne Vorſatz in Todſchlag gefallen, hat GOTT gewiſſe Orte und Frey-Städte *(e)* verordnet,

muni, nimirum animum occidendi praeſumi ex inſtrumento ad homicidium apto, quoad Legem Corneliam iam notauimus ſupra, hoc eſt quod multos fefelli & ad eandem deviam doctrinam ſeduxit ex inſufficienti perceptione textus *Num. 35. v. 16. 17. 18.*

(e) Formulam, quomodo homicidae ad honores quoque &

net, wohin ſie fliehen, und wo ſie für dem Blut-Rächer ſicher ſeyn ſollen. Exod. 21. v. 13. ſeq. Nach dem Geſetze, daß wer einen Menſchen todſchläget, daß er ſtirbet, der ſolle des Todes ſterben; folget flugs darauf: Hat er ihm aber nicht nachgeſtellet, ſondern GOtt ihn

& dignitates admiſſi fuerint addit Talmud *Cod. Maccotb. c. 2.* ſequentem in modum; *Homicida, qui confugit ad aſylum ſi incolae eum honore volent afficere, dicit illis: HOMICIDA EGO SVM. Si illi contra; NIHILOMINVS: recipiat Q.D. ATQVE HAEC oratio homicidae. Mercedem Leuitae conferebant: verba: R. Iebudae: R. Meir ait: Non afferebant ſecum mercedem Leuitae. In dignitatem priſtinam reſtituebatur verba R. Meir. Negat R. Iebuda &c.* Si vero feſtinans perſecutor ſeu redemtor ſanguinis inſtaret, de terminis & limitibus ita tradit Talmud. *Cod. de Decimis Cap. 3. in oppidis refugii omnia procedunt etiam iuxta ramum, id eſt, quemadmodum, ſi ramus ſe inclinauerit extra terminum, redemptor ſanguinis non poterit homicidam interficere in radice, ſic etiam non poterit eum interficere in ramo arboris quia ius rami idem eſt cum iure radicis; etſi radix ſe extenderit extra terminum ramus vero intra terminum ſe continuerit, etiam in radice non poterit eum interficere, quemadmodum potuit in ramo, quia ius radicis idem eſt cum iure rami ad conditionem rei aggrauandam.*

ihn laſſen ohngefehr in ſeine Hände fallen, ſo will ich di
einen Ort beſtimmen, dahin er fliehen ſoll. Wo abe
jemand an ſeinen Nechſten frevelt und ihn mit Liſt er
würget, ſo ſolt du denſelben von meinem Altar nehmen
daß man ihn tödte. In welchen Worten werden (1
diejenigen von der ordentlichen Lebens-Straffe exim
ret, die (a) ihrem Nechſten nicht nachgeſtellet, und al
ſo den Vorſatz zu tödten nicht gehabt haben, ſonder
aus GOttes Verhängniß über ihr Vermuthen in Tod
ſchlag gefallen ſind; denn das Hebräiſche Wort דָה
ſo eigentlich heiſſet intentus fuit, diſpoſuit retia, wen
es in malam partem de hominibus gebrauchet wird, im
portiret allezeit proaereſin & dolum, *(f)* wie bey de
nen ſich ereignet, die den Vorſatz haben zu tödten, un
au

(f) Videtur auctor hic homicidium voluntarium cu
inſidioſo ſeu proditorio Meuchelmord quam tame
differentiam quoad ius aſyli adhuc hodie admittun
Canoniſtae *ad c. I. X. de homicid.* & ita textum *Exod. 2*
v. 14. intelligunt de homicidiis proditoriis ſupe
inſidias admiſſis, immunitate eccleſiaſtica non gau
dentibus, alii de clericis, qui ob homicidium vo
luntarium auellendi ſunt ab altari, VT PANORMITA
NVS, GVTIEREZ, SANCHEZ & alii quos ampliu
refutat GONZAL. TELL. *ad Decretal. cit. cap. 1.* ſe
quamuis diuerſi ſint hi gradus homicidii, attame
hoc tantum vult auctor cum omnibus ſanioribus mo
ralitatis, quod homicidium doloſum non poſſit con
cipi absque proaereſi & animo occidendi.

auf liſtige Mittel und Wege dencken, ihren Vorſatz ins Werck zu richten. Es ſtehet zwar in des ſeel. Lutheri verſion das Wörtlein, ohngefehr, dabey, als werde nur von denen geredet, die nicht alleine keinen Vorſatz zu tödten vorhero gehabt haben, ſondern auch ohngefehr, und ohne einige ihre Schuld in Todſchlag gefallen. Aber in der Grund-Sprache lauten die Worte alſo: Sed DEus occurrere fecit ad manum eius, da das verbum actiuum אִנָּה occurrere fecit vel occaſionem praebuit; nach der Heil. Schrifft gewöhnlicher Art zu reden, muß permiſſiue verſtanden werden, daß dieſes die Meinung ſey, GOTT habe die occaſion oder Gelegenheit, wodurch es in des Thäters Hände ohne ſeinen Vorſatz und wieder ſeinen Willen gefallen iſt, verhänget (g) oder zugelaſſen. (2) Dieſen wurden entgegen

E gese-

(g) Haec genuina interpretatio facem accendit in tot obſcuritatibus, quis enim mortalium iudicare poterit de iudicio Dei occulto & quo inſtrumento vti velit, vtrum homine, an alio, praeclarum exemplum in medium protulimus §. XIV. de eo qui bina vice interficere poterat alium, ſed non tantum non feceraт, ſed & expreſſe declarabat ſe nolle, in verbis, da habe ich dich nun, ich will es aber nicht thun, & iterum da habe ich dich ſchon wieder, donec Deus occurrere fecerat. Ita ſane immortales debemus gratias hiſce theologis, qui poſthabita inueterata theſi & praeconcepta opinione ex ipſis linguis fundamentalibus conſcientiae noſtrae conſulunt.

ihn laſſen ohngefehr in ſeine Hände fallen, ſo will ich dir einen Ort beſtimmen, dahin er fliehen ſoll. Wo aber jemand an ſeinen Nechſten frevelt und ihn mit Liſt erwürget, ſo ſolt du denſelben von meinem Altar nehmen, daß man ihn tödte. In welchen Worten werden (1) diejenigen von der ordentlichen Lebens-Straffe eximiret, die (a) ihrem Nechſten nicht nachgeſtellet, und alſo den Vorſatz zu tödten nicht gehabt haben, ſondern aus GOttes Verhängniß über ihr Vermuthen in Todſchlag gefallen ſind; denn das Hebräiſche Wort צָדָה ſo eigentlich heiſſet intentus fuit, diſpoſuit retia, wenn es in malam partem de hominibus gebrauchet wird, importiret allezeit proaereſin & dolum, *(f)* wie bey denen ſich ereignet, die den Vorſatz haben zu tödten, und auf

(f) Videtur auctor hic homicidium voluntarium cum inſidioſo ſeu proditorio Meuchelmord quam tamen differentiam quoad ius aſyli adhuc hodie admittunt Canoniſtae *ad c. I. X. de homicid.* & ita textum *Exod. 21. v. 14.* intelligunt de homicidiis proditoriis ſuper inſidias admiſſis, immunitate eccleſiaſtica non gaudentibus, alii de clericis, qui ob homicidium voluntarium auellendi ſunt ab altari, vt PANORMITANVS, GVTIEREZ, SANCHEZ & alii quos amplius refutat GONZAL. TELL. *ad Decretal. cit. cap. 1.* ſed quamuis diuerſi ſint hi gradus homicidii, attamen hoc tantum vult auctor cum omnibus ſanioribus moralitatis, quod homicidium doloſum non poſſit concipi absque proaereſi & animo occidendi.

auf liſtige Mittel und Wege dencken, ihren Vorſatz ins Werck zu richten. Es ſtehet zwar in des ſeel. Lutheri verſion das Wörtlein, ohngefehr, dabey, als werde nur von denen geredet, die nicht alleine keinen Vorſatz zu tödten vorhero gehabt haben, ſondern auch ohngefehr, und ohne einige ihre Schuld in Todſchlag gefallen. Aber in der Grund-Sprache lauten die Worte alſo: Sed DEus occurrere fecit ad manum eius, da das verbum actiuum אִנָּה occurrere fecit vel occaſionem praebuit; nach der Heil. Schrifft gewöhnlicher Art zu reden, muß permiſſiue verſtanden werden, daß dieſes die Meinung ſey, GOTT habe die occaſion oder Gelegenheit, wodurch es in des Thäters Hände ohne ſeinen Vorſatz und wieder ſeinen Willen gefallen iſt, verhänget (g) oder zugelaſſen. (2) Dieſen wurden entgegen geſe-

(g) Haec genuina interpretatio facem accendit in tot obſcuritatibus, quis enim mortalium iudicare poterit de iudicio Dei occulto & quo inſtrumento vti velit, vtrum homine, an alio, praeclarum exemplum in medium protulimus §. XIV. de eo qui bina vice interficere poterat alium, ſed non tantum non fecerat, ſed & expreſſe declarabat ſe nolle, in verbis, da habe ich dich nun, ich will es aber nicht thun, & iterum da habe ich dich ſchon wieder, donec Deus occurrere fecerat. Ita ſane immortales debemus gratias hiſce theologis, qui poſthabita inueterata theſi & praeconcepta opinione ex ipſis linguis fundamentalibus conſcientiae noſtrae conſulunt.

geſetzet, und zwar zur ordentlichen Lebens-Straffe verdammet nur diejenigen, die an ihrem Nechſten freveln, und ihn mit Liſt erwürgen. In der Grund-Sprache ſtehet das Wörtlein יָזִד a radice הֵזִיד welches eigentlich heiſſet ſuperbit, intumuit, ſuperbe egit, und importiret allezeit proaereſin ex parte agentis, und wird in Heil. Schrifft gebrauchet von denen die aus Hochmuth, Verachtung, gefaſtem Vorſatz oder Muthwillen ſündigen, und wird denen factis ignorantiae & infirmitatis entgegen geſetzet. Zu mehrerm Nachdruck wird hinzugethan בְעָרְמָה in aſtutia vel dolo, anzudeuten, daß von ſolchen Todſchlägern geredet werde, die aus vorhergefaſtem böſen Vorſatz, argliſtiger Weiſe ihren Nechſten ums Leben bringen. Eben auf dieſen Schlag wird auch anderswo in Heil. Schrifft der Unterſchied inter homicidia praeoretica & absque praeoreſi ſ. *citra voluntatem* commiſſa beſchrieben, und jenem nur, nicht aber dieſem die ordentliche Lebens-Straffe beſtimmet, als Deut. 19. Ferner werden die Frey-Städte auf ſolche Fälle geordnet, wenn einer ſeinen Nächſten ſchläget, nicht vorſetzlich (in der Grund-Sprache iſts in non ſententia h. e. ignoranter) und hat vorhin, in Ebraeo heri & nudius tertius h. e. antea,) auf ihn keinen Haß gehabt. Und dieſem wird v. 11. entgegen geſetzet, wenn jemand Haß träget wieder ſeinen Nechſten, und lauret auf ihn, und machet ſich über ihn, und ſchläget ſeine Seele todt, ein ſolcher, ob er ſchon in die Frey-Städte einfleucht, ſollen ihn doch die Elteſten der Gemeinde holen laſſen, daß er getödtet werde. Wenn wir nun gegenwär-

genwärtigen von inquiſiten begangenen Todſchlag nach beyderley Beſchreibungen betrachten, ſo findet ſich (1) nicht, daß inquiſitus vorher Haß und Feindſchafft gegen den Entleibten getragen hätte. (2) Befindet ſich nicht, daß er ihm nachgeſtellet, auf ihn gelauret, oder ihn nach dem Leben getrachtet hätte, ſondern vielmehr, daß er als ein guter Freund mit ihm Geſellſchafft gepflogen, ihme viel Schelt-Worte zu gute gehalten (b) auch ehe ſich nicht würcklich an ihme vergriffen, als bis jener den Anfang gemachet, und mit der Kanne nach ihm geſchlagen. Muß demnach (3) zugegeben werden, daß inquiſitus unter die Zahl derjenigen gehöre, die nicht vorſetzlich den Todſchlag begangen, die vorhero keinen Haß gehabt auf den, der entleibet worden, die nicht auf denſelben gelauret haben, die nicht aus Argliſt den Todſchlag begangen, wie ſie Deut. 19. v. 13. Es iſt aus GOttes Verhängniß über beyder Vermuthen geſchehen, daß ſie in Gezäncke und darauf erfolgte Schlägerey gerathen, und inquiſitus, nachdem er zum Zorn gereitzet, und von Zorn übereilet worden, den Todſchlag begangen habe. Zwar Deut. 19. v. 5. läſſet ſichs anſe-

(b) Ex his & aliis coniecturis de animo occidendi debet iudicari, quarum infinita exempla praebent criminaliſtae & commentatores ad Carolinum nec obſtat, quod hac ratione rarius poſſit deueniri ad poenam capitalem, ad hoc enim dubium facile reſpondent ICti per media eruendi veritatem vsque ad quaeſtionem ſeu torturam.

anſehen, als werde nur allein de homicidio caſuali geredet, als welches beſchrieben wird (1) daß es begangen בִּבְלִי־דַעַת per non ſcientiam ſiue ignorantiam, aus Unwiſſenheit. (2) Wird zur Erleuterung angeführet ein Exempel homicidii caſualis, als wenn einer hauen will, und über Vermuthen das Eiſen vom Stiele fähret und den Nechſten verletzet, daß er ſterbe, aber Num. 35. verſ. 11. wird es beſchrieben per homicidium בִּשְׁגָגָה per quamuis cauſam, praeoreſin *vel ſcientiam & voluntatem* excludentem commiſſum, und werden die Frey-Städte verordnet, vor alle die בִּשְׁגָגָה einen Todſchlag begangen. Es wird aber das Wort בִּשְׁגָגָה nicht alleine de ignorantia, ſondern auch de qualibet incogitantia ſeu praecipitantia, ſo aus natürlichen affecten und deren Ubereilung herrühret, gebrauchet, wie unter andern zu ſehen iſt Leu. 4. allwo peccata בִּשְׁגָגָה per errorem, incognitantiam, ignorantiam durchgehend denen proaereticis peccatis entgegen geſetzet werden, und werden darunter begriffen die Sünden, die ohne Vorſatz, entweder aus Unwiſſenheit, oder Schwachheit und Ubereilung menſchlicher affecten begangen werden, ſo daß, ſo bald der Menſch ſich beſinnet und derſelben innen wird, er ſolche bereue und ihm leyd ſeyn laſſe. Muß demnach unter denen homicidiis absque proaereſi, *ſiue non a ſciente & volente*, commiſſis, die ab ordinaria poena in GOttes Geſetze eximiret werden, nothwendig im Unterſchied zugelaſſen werden, daß etliche ſeyn mere caſualia, die am Thäter keine culpam arguiren; andere

aber

aber ſo bewandt ſeyn, daß ſie zwar nicht deliberato conſilio, und mit Vorſatz oder Willen, doch nicht absque omni culpa begangen werden, als da ſind homicidia, welche ex defenſione ſui, und auf Veranlaſſung ſo committiret werden, daß aus erregtem unmäßigen Zorn und deſſen Ubereilung das moderamen inculpatae tutelae nicht allerdings beobachtet, ſondern überſchritten werde. (i) Ob nun gleich in angezogenem Deut. 19. v. 5. zur Erleuterung der Sache nur der erſten Gattung ein Exempel angezogen wird, jedoch, wie ſonſten vnius exempli poſitio non eſt aliorum excluſio; alſo werden der andern Sorten homicidia inuoluntaria nicht dadurch ausgeſchloſſen; ſondern vielmehr, daß ſie eingeſchloſſen werden müſſen, erfordern (1) die oppoſitio inter homicidia proaeretica ſ. voluntaria, und denen die Frey-Städte geordnet waren; und weil jene oberzehlter maſſen ſo beſchrieben worden, daß der andern Gattung homicidia inuoluntaria mit darunter können begriffen werden, müſſen ſie nothwendig zu der Claſſe der homicidiorum, die ab ordinaria poena eximiret werden, und für welche die Frey-Städte geordnet waren, gezogen werden. (2) Scheinet dahin auch gemeinet zu ſeyn, daß die ohne Vorſatz wären in Tod-

 ſchläge

(i) Hic recte detegitur enormis ille error quem permulti committunt, poenam capitalem ſtatuendo, quoties deficit moderamen inculpatae tutelae, cum potius ſemper debeat obtinere poena extraordinaria & arbitraria quoad exceſſum in defenſione.

ſchläge gefallen, und in die Frey-Städte eingeflohen waren, gleichwohl für der Gemeinde für Gerichte ſtehen müſſen; Zweiffels ohne zu erkundigen, ob das homicidium mere caſuale und absque culpa begangen, (welches doch ſich ſelten begiebet) oder aber, ob es cum aliqua culpa, licet absque proaereſi und *a non ſcientibus:* begangen wäre: Und ob gleich dieſe letztere homicidia nicht gar können ungeſtraffet bleiben ob annexam culpam, ſo ſind ſie doch nicht mit ſolcher culpa coniuncta, welche die ordentliche Lebens-Straffe nach ſich ziehet, ſondern ſind arbitraria iudicis poena zu belegen.

Reſponſiones ad Rationes Dubitandi.

Aus dieſen nun erhellet, was auf obgeführte rationes dubitandi zu antworten ſey. Nehmlich ob gleich in angeführten Stellen der Heil. Schrifft die verba generalia ſeyn, müſſen ſie doch limitate verſtanden werden de homicidiis proaereticis, (*vel ſaltim voluntarie commiſſis:*) Weil ſie an andern Orten der Heil. Schrifft dahin reſtringiret werden. Ad (2) patet reſponſio ex iam dictis. Ad (3) ſeyn die Worte auch de homicidiis proaereticis *aut voluntariis* zu verſtehen, wie die nechſtfolgende verſ. 20. 21. ſolche ausdrücklich dahin erklären. Ad (4) ſcheinet, es ſey dieſes ein lex mere forenſis ad politiam iudaicam accommodata, deſſen GOtt Zweiffels ohne nach dem damahligen Zuſtande des Jüdiſchen Volcks beſondere und uns unbekante Urſachen gehabt habe, und ſey ſolches nicht auf alle und jede res publicas

cas zu extendiren, wie denn auſſer Zweiffel, daß das ius talionis ſo daſelbſt inculciret wird, (k) unter die leges mere forenſes gehöre. Geſetzt aber, es ereigne ſich bey dieſer Sache noch ein einiger Scrupel, wie denn der caſus ſchwer und ſehr bedencklich iſt, jedoch weil GOtt erſtlich erfordert, wie Obrigkeit ſolle das Land nicht mit Blut-Schulden beladen, und aber daſſelbe nicht nur leuita-

(k) Ad hanc doctrinam perperam nonnulli reuocant clamorem ſanguinis ad Deum, ita ſubtiliſſimus alias ICtus TIBERIVS DECIANVS *in tract. criminal. lib. 9. c. 17. n. 7. bene dictum eſt, quod ſanguis occiſorum clamat ad Deum pro vindicta, quia anima animalis in ſanguine reſidet; appetere autem vindictam, & proprie animae animalis non ſpiritualis, & ideo cum myſterio dixit, clamet de terra, ſignificans terrenum hominem appetentem vindictam, quia ſpiritualis illam non appetit, iuxta illud Deut. 32. mea eſt vltio.* Neutiquam enim doctrina de clamore ſanguinis, & de hoc vindicando pertinet ad legem mere Moſaicam vel forenſem, ſed ad moralem & poſitiuam vniuerſalem, neque haec iniuncta vindicta idem habet fundamentum cum iure talionis. Interea cum iuſto quoque vltori, hodie iudici, fines & termini ſint conſtituti, quos mouere nemini permiſſum, maneat regula generalis, quod in dubio abſtinendum ſit a poena capitali non tantum de iure, ſed & propter conſcientiam.

leuitate vel negligentia in puniendis homicidiis non proaereticis ſ. *involuntariis* damit beladen wird, wie aus Deut. 19. v. 10. zu erſehen, und aus dem Zweck der ge- widmeten Frey-Städte abzunehmen iſt; als wird ge- wiſſenhaffte Obrigkeit in caſu dubio ſicherer gehen, und ihrem Gewiſſen beſſer rathen, wenn ſie den Weg erkieſen wird, der zu Behaltung menſchlichen Lebens, als Vergieſſung menſchlichen Blutes anweiſe, wenn ſonſt kein priuat-Abſehen ſich darbey ereignet. Dieſe iſt unſere Meinung über dieſen ſchweren und bedenckli- chen caſum, die wir GOttes Wort gemäß zu ſeyn erachten. Jena den 26. Nou. ann. 1620.

FINIS.