

Ulrike Müßig

The natural judge before the French Revolution estate opposition against missionary justice of the crown

CONTENTS: 1. Historical Foundations - 2. Commissions in the early days of the central state (1226-1461) and early absolutism (1461-1610) - 3. Law of the 16th century – 4. Commissions in the absolutistic expansion of royal power (1610-1715) and late absolutism (1715-1789) - 5. Estate Opposition

ABSTRACT: The French natural judge-concept, recognised nowadays as efflux of the general equality (*égalité devant la loi*) according to Art. 6 Declaration of the Rights of Man and of the Citizen of October 26, 1789 combined with the preamble of the Constitution of the Vth Republic of October 4, 1958, has been formed before the French Revolution in the estate opposition against missionary justice of the crown. The conflict between monarchical centralisation of power and estate judicial self-administration since the beginnings of the central state seems to be focused by the *Arrêté des Parlement de Paris* of May 3, 1788 as starting point of the guarantee of the legal judge. As template of the *cabiers des doléances* 1788/89, the conservative estate-based protest of the *Parlement de Paris* 1788 appears to be the link between the estate formulations and the post-revolutionary provisions in Titre II, Art. 17 Loi sur l'organisation judiciaire des 16-24 août 1790: *L'ordre constitutionnel des juridictions ne pourra être troublé et les justiciables ne pourront être distraits de leurs juges naturels: par aucune commission, ni par d'autres attributions ou évocations que celles qui seront déterminées par la loi*. The constitutional guarantee of Art. 62 Charte constitutionnelle of June 4, 1814 due to the linguistic similarity of the edition leads to the assumption of a continuity of pre-revolutionary estate demands and constitutional restriction of the restored Bourbonne Monarchy: *Nul ne pourra être distrait de ses juges naturels*. This continuity of prerevolutionary estate positions and postrevolutionary constitutional guarantees can be of great interest for the history of justice.

KEYWORDS: natural judge, missionary justice, estate opposition

1. Historical Foundations

Since the earliest Capetian Kingdom, jurisdiction was fundamental for the claim to power of the medieval French Monarchy¹. Even after the replacement of the primacy of jurisdiction by the process of legislation² in the term of sovereignty of Bodin³, the

¹ "Les rois n'ont été institués que pour examiner avec sagacité les droits de chacun, couper ce qui est nuisable, faire profiter ce qui est bon en y apportant tous nos soins" (C. Andrieux, *Les commissions extraordinaires sous l'Ancien Régime*, Thèse en droit, Université de Paris 1955, p. 1). For better understanding of the Capetian Kings compare A. Lebigre, *La justice du roi*, Paris 1988, p. 28; J.-F. Lemarignier, *Le gouvernement royal aux premiers temps capétiens*, Paris 1965, p. 10; E. Magnou-Nortier, *Pouvoirs, finances et politique des premiers Capétiens*, in Magnou-Nortier (éd.), *Pouvoirs et Libertés au Temps des Premiers Capétiens*, Lille 1992, p. 125 ss.; R. Mussot-Goulard, *Memoire 7* (1987), 29, 33; W. Mendel Newmann, *Le domaine royal sous les premiers Capétiens (987-1180)*, Paris 1937, p. 38 ss.; Y. Sassier, *Hugues Capet, Naissance d'une dynastie*, Paris 1988, p. 269 ss. The same for the monarchs Valois: F. Olivier-Martin, *Histoire du droit français des origines à la Révolution*, Paris 1948, 2^e Réimpr. Paris 1995, p. 100.

² C. H. McIlwain, *The growth of political thought in the west, from the Greeks to the end of the middle ages*, New York 1932, reprint New York 1959, pp. 390 ss. proves the shift of stress with the comparison from J. Bodin, *Méthode pour faciliter la connaissance de l'histoire*, in *Œuvres philosophiques de Jean Bodin*, Paris 1951, chap. VI, in *Œuvres philosophiques*, p. 359 and J. Bodin, *Les six Livres de la République avec l'Apologie de R. Herpin*, Faksimiledruck der Ausgabe, Paris 1583, Nachdruck Scientia Aalen 1961, livre I, chap. X. p.

judicial opinion of the Ancien Régime originated from royal judicial highness: “*Toute justice émane du roi*”⁴. Feudal and clerical jurisdiction (*juridictions seigneuriales*; *juridictions ecclésiastiques*)⁵ thus became dependant on monarchical judicial highness since the time of early absolutism (*justice concédée*). Royal justice (*justice royale*)⁶ was delegated to royal officials (*officiers de justice*, *officiers délégués*) (*justice déléguée*)⁷. This institution of ordinary royal courts (*tribunaux de prévôtés*; *bailliages* or *sénéchaussés*; *parlements*) did not hinder the King from direct exercise of judicial authority (*justice retenue*). Rather, he remained entitled to evoke trials before the Privy Council thanks to them (*évocation de justice*

216. Compare Sir Frederik Pollock, *An introduction to the history of the science of politics*, London 1900, pp. 46 ss.

³ J. Bodin, *République*, I, chap. X., p. 213: “Et qui est celui qui ne iugeroit souuerain, celui qui donne loy à tous ses subjects: qui fait la paix & la guerre: qui leue les tailles, & affranchit qui bon luy semble: qui donne grace à celui qui a merité la mort?”

⁴ D. Jousse, *Traité de l'administration de la justice*, I, Paris 1772, p. 2. Compare contrary to many: J.-M. Carbasse, *Introduction historique au droit pénal*, Paris 1990, p. 109.

⁵ The feudal jurisdiction (*les juridictions seigneuriales*: the lower jurisdiction (*basse justice*), the middle level jurisdiction (*moyenne justice*), the higher jurisdiction (*haute justice*) and the ecclesiastical jurisdiction (*juridictions ecclésiastiques*) are not discussed in this paper. For detailed information concerning feudal jurisdiction see: A. Giffard, *Les justices seigneuriales en Bretagne aux XVIIe et XVIIIe siècles (1661-1791)*, Brione 1979, pp. 8 ss.; P. Villard, *Les justices seigneuriales dans la Marche: Recherches sur les institutions judiciaires de l'ancien régime*, préface de Robert Villers, Paris 1969, pp. 10 ss. Concerning ecclesiastical jurisdiction see: P. Fournier, *Les officialités au moyen âge: Étude sur l'organisation, la compétence et la procédure des tribunaux ecclésiastiques ordinaires en France, de 1180 à 1328*, réimpression de l'édition de Paris 1880, Aalen 1984, pp. 12 ss.; J.-P. Royer, *L'Eglise et le royaume de France au XIVe siècle*, Paris 1969, pp. 17 ss.

⁶ The royal jurisdiction (*justice royale*) as the court of first instance has the *prévôts* headed by one *prévôt*, as court of second instance the *bailliages* or *sénéchaussées* headed by a *bailli* or *sénéchal* (also: *juges présidiaux*) and as court of third instance the *parlements*. The bailiffs (*prévôts*) were the lowest judges. The *tribunaux de prévôtés* were competent for the civil cases of first instance of non-aristocratic parties (*Édit de Crémieu 1536*) before being merged with the court districts of the mayor (*bailliages*) in the 18th century. The instance for appeals above the *tribunaux de prévôtés* and first instance for aristocratic parties were the courts of the local administrative district *Sénéchaussées* (*sénéchal*) and *Bailliages* (*bailli*). The *baillis* were originally (in the 12th century) travelling royal judges with controlling powers over the administration of the *prévôts*. In the 13th century, the *baillis* were assigned own districts, the *bailliages*. In Southern French terms, they corresponded to the *Sénéchaussées* headed by a *seneschal* who thereby also became royal official. From the *sénéchaux* and the *baillis*, there was the possibility of appeal to the courts of the greater administrative districts (*présidiaux*) with *juges présidiaux* by Henri II via the edict of 1552 to disburden the *parlements*. Highest provincial courts of justice, the highest instance of the local courts, were the royal courts of justice (*parlements*). The *parlements* were comparable to the nowadays existing 28 *Cours d'appel* forming the second instance between the 172 *Tribunaux de Grande Instance* and the *Cour de Cassation*. Highest national instance comparable with the *Cour de Cassation* was the Royal Council (*Conseil du roi*, *Conseil d'État*) as hoard of the highest royal jurisdiction (*justice retenue*). Thanks to its power of cassation above the verdicts of the *parlements* the contrast between the *parlements* as highest estate provincial courts of justice and the Council as instrument of power of the Crown preprogrammed.

⁷ The *justice déléguée* is not congruent with the *iurisdictio delegata*. The *justice déléguée* is the ordinary royal jurisdiction (*iurisdictio ordinaria*) exercised by officials (*officiers délégués*) in contrast to the self-administered *justice retenue* exercised by *commissaires*. These *officiers délégués* do not correspond to the *indices delegati*. The term *délégué* refers to the derivation of the competence from the authority of the office of the *officier* coming from the highest jurisdiction of the sovereign. The equation *Delegati = commissarii* at Hintze (in *Festschrift Zeumer*, p. 518) is not valid for the *officiers délégués* who as ordinary judicial officers are *indices ordinarii*.

(renvois), évocation de suspicion légitime, évocation de grace)⁸ without having to decide trials via arrest warrants (*lettre de cachet*) or to assign commissioners (*commissaires, juges extraordinaires*) with the decision. The presentment focuses on the commissions since the royal commissioner (*commissaire départi pour S.M. dans les provinces et généralités du royaume et pour l'exécution des ordres du Roi*)⁹, out of whom the intendant of the Ancien Régime developed¹⁰, was the tool of uniformity and centralisation. The commissions called upon *ad hoc* for certain cases¹¹ were courts of exception (*juridictions extraordinaires*)¹² that deprived ordinary judges of the subjects of court (*juges ordinaires*)¹³. The missionary judge (*iudex commissarius*) was directly assigned by the Monarch. The assignment (*lettres de commission, lettres patentes de commission*) by virtue of monarchical judicial authority (*justice retenue*) intruded into ordinary competences of estate administered judgeships (*offices de justice*). Already in the time of the 13th to the 16th century, the way in which monarchical centralism tries to extinguish estate influence on judicial administration using commissions is conceivable.

⁸ R. Perrot, *Institutions judiciaires*, Paris 1986, p. 25.

⁹ A. Esmein, *Cours élémentaire d'histoire du droit français : À l'usage des étudiants de première année. Accompagnée d'une table des matières analytique et détaillée*, Paris 1901, p. 590; G. Hanotaux, *Origines de l'institution des intendants des provinces d'après les documents inédits*, Paris 1884, pp. 12 ss.; A. de Saint-Léger, *Histoire de France depuis les origines jusqu'à la Révolution*, éd. par Ernest Lavisse, VIII 1: Louis XIV. *La fin du règne (1685-1715)*, Paris 1908, p. 151. Compare O. Hintze, *Der Commissarius und seine Bedeutung in der allgemeinen Verwaltungsgeschichte, Eine vergleichende Studie*, in *Gesammelte Abhandlungen zur Allgemeinen Verfassungsgeschichte*, 3. unveränderte Aufl. Göttingen 1982, hrsg. von Gerhard Oestreich/Fritz Hartung, 242-274, in *Historische Aufsätze, Festschrift Zeumer*, pp. 493 ss; R. Holtzmann, *Französische Verfassungsgeschichte: von der Mitte des neunten Jahrhunderts bis zur Revolution*, München 1910. (HdB der mittelalterlichen und neueren Geschichte, 3, 1) pp. 396 e ss.; P. Alvazzi del Frate, *Il giudice naturale. Prassi e dottrina in Francia dall'Ancien Régime alla Restaurazione*, Torino 1999.

¹⁰ The intendant was the most important administrative official in the provinces and since Richelieu a permanent instrument of power according to absolutism. The intendant headed the generality (*généralité*), a province or a département, the administrative district (*intendance*), which did neither coincide with the administrative district of the *Sénéchaussées* or *Bailliages* of the estate representation of the Crown (*sénéchaux* and *baillis*) nor with the court districts of estate corporations, the *parlements*.

¹¹ M. Marion, *Dictionnaire des Institutions de la France aux XVIIe et XVIIIe siècles, Réimpression de l'édition des Paris 1923*, Paris 1979, *Dictionnaire commission*: "en général à tous les tribunaux établis pour juger certains cas spéciaux, et composés de membres choisis par le pouvoir".

¹² The reeves (*prévôts*), chamberlain (*sénéchaux*) and baillifs (*baillis*) were royal judicial officers (*officiers du roi, officiers de justice*) that were irremovable (*inamovibles*). The King could neither dismiss them at free will, nor appoint them for every special occasion and according to his needs F.-Pierre G. Guizot, *Histoire de la civilisation en France depuis la chute de l'empire romain*, IV, 11^e édition, Paris 1869, p. 181.

¹³ The intervention in ordinary competence could also cause a special place of jurisdiction for the favourites of the King. The privilege of the *committimus* granted by the *lettre de committimus* granted the favourite a privileged place of jurisdiction before the therein named courts; A. Esmein, *Cours élémentaire d'histoire du droit français: À l'usage des étudiants de première année. Accompagnée d'une table des matières analytique et détaillée*, 4. éd. Paris 1901, p. 441; P. Viollet, *Histoire des institutions politiques et administratives de la France en 4 tomes*, II, Période française, Moyen Âge (Royauté, Église, noblesse), Nachdruck der Ausgabe Paris 1890-1912 Aalen 1966, p. 223 ss.; III, pp. 311, 349.

2. Commissions in the early days of the central state (1226-1461) and early absolutism (1461-1610)

In the early days of the monarchical central state (1226-1461)¹⁴, the first judicial commissions came to life in the trial against the Templers (1307-1319), in the trial in remembrance of Bonifaz VIII (1310), in the trial against the legist Enguerrand de Marigny (1315), in the trial against the Minister of Finance Jean de Montaigu (also known as Montagu) of October 17, 1409¹⁵ and against Jacques Cœur of May 19, 1453. The general estates summoned under King Jean le Bon (1350-1364) already demanded the abolition of extraordinary jurisdiction realized by arbitrary commission appointment¹⁶. The King made towards these demands issuing the *ordonnances* of December 1355, March 1356 and October 1363. Art. 23 of the *Ordonnance* of March 1356 contained the promise: “*Nous qui désirons que chacun use de ses droitz, avons ordonné et ordonnons que toutes justices et juridictions soient laissez aux juges ordinaires*”¹⁷. In Art. 27, the following prohibition concerning the commissions followed: “*plusieurs commissions empétrées et baillées à plusieurs personnes ... dont les parties sont communement moult grevées, nous avons ordonné et ordonnons que dès maintenant doresenavant telles commissions soient nulles, et oultre ne soient passées ... et voulons que les juges ordinaires des parties contre qui les lettres seroient empétrées, en cognoissent, et ne souffrent à telles commissions estre obéy*”¹⁸. In 1453, the judicial reform repeated the ban of commissioners in the *Ordonnance de Montil-lès-Tours*¹⁹.

¹⁴ The rule of Louis IX. (St. Louis, 1216; 1226-1270) is marked by the efforts for interior unity especially conceivable when looking at the violent integration of the Languedoc and the creation of central offices, especially in 1258/1260 the *Parlement de Paris*. Philippe IV. Le Bel (1268; 1285-1314) dissolved the great manorial system, tied the aristocracy to the Crown by creating court offices and assured the deliberation of issues concerning the kingdom by the vocation of the general estates (*États généraux*, for the first time in 1302).

¹⁵ Anecdote concerning the commissary condemnation of the minister of finance Jean de Montaigu of October 17, 1409: King François I^{er} (1494; 1515-1547) when regretting “*Quel dommage qu’un pareil homme soit mort par justice!*” received the answer: “*il n’a pas été jugé par justice, mais seulement par commissaires*” (cit. according to A.-É. Lair, *Des Hautes Cours Politiques en France et à l’Étranger et de la mise en accusation du Président de la République et des ministres, Etude de droit constitutionnel et d’histoire politique*, Paris 1889, p. 82). Compare A. Allard, *Histoire de la justice criminelle au seizième siècle*, Paris 1868, p. 102.

¹⁶ G. Picot, *Histoire des états Généraux, considérés au point de vue de leur influence sur le gouvernement de la France de 1355 à 1614*, I, 2^e édition, Paris 1888, Reprint New York 1969, p. 102.

¹⁷ *Ordonnance du lieutenant général rendue en conséquence des demandes des États généraux*, 3 mai 1356, cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, *Recueil Général des Anciennes Loix Françaises depuis l’an 420 jusqu’à la révolution de 1789*, IV, Paris 1824, p. 829.

¹⁸ *Ordonnance du lieutenant général rendue en conséquence des demandes des États généraux*, 3 mai 1356, cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, IV, p. 831.

¹⁹ Art. 79 *Ordonnance ou Établissements pour la réformation de la justice*, Montils-lès-Tours, April 1453: *Et que pour la multitude et affluence des causes qui estoient et sont en nostre court de parlement, il a convenu souventesfoys au temps passé, commettre plusieurs causes à plusieurs conseillers de nostredict court, pour ouyr les parties, ordonner et juger, ou rapporter par-devers la court, dont avons eu plusieurs grandes plainctes de plusieurs de noz subjectz, disant que par le rapport des commissaires, par arrest de nostredict court, iceux procez ainsi commis (comme dit est) estoient jugez et déterminez; nous, voulans oster les clameurs, rumeurs et esclandres, que nostre justice soit gouvernée et reiglée en honneur et révérence, prohibons et défendons aux gens de nostredit parlement, que doresenavant ilz ne commettent aucuns des conseillers de nostredict court, à ouyr, cognoistre, déterminer et rapporter en nostredict court, aucunes causes, soyent grandes ou petites mais si ce sont telles causes qui de leur nature ne doybvent estre traictées en nostredict court de parlement, nous mandons et enjoignons aux gens de nostredict parlement, qu’icelles ilz renvoient par-*

Despite this formal abolition of judicial commissioners by Charles VII (1422-1461), the judicial commissioners were again a systematic weapon of monarchical centralism in the early absolutism of 1461-1610 under Louis XI (1461-1483)²⁰. The commissions against the Connétable de Saint-Paul of December 26, 1475²¹ and the Duc de Nemours of July 10, 1477²² are only the most significant amongst numerous examples and provoked fierce estate resistance: “*Les accusateurs choisis comme commissaires ou du moins présents à l’instruction et assis près des juges, la fortune de l’accusé présentée à ces indignes magistrats comme la récompense de leur zèle et enflammant d’avance leur cupidité; toutes les procédures ordinaires mises de côté, tous les usages foulés aux pieds, tel avait été pendant ce règne le déplorable tableau des procès politiques multipliés par le caprice et la passion du prince*”²³. This protest of the estates against extraordinary judicial commissions reverberated in the *Ordonnance sur l’administration de la justice* 1493 of Charles VIII²⁴ and the *Ordonnance de Blois* 1498 of Louis XII²⁵ during whose reign judicial commissions can hardly be

devant les juges auxquels la cognoissance en appartient ... Et en oultre nous prohibons et défendons aux gens de nostredict parlement, que doresnavant en nostredicte court de parlement aucune cause grande ou petite ne soit jugée ne déterminée par icelle nostre court, par ne sur le rapport d’aucuns des conseillers de nostredicte court, de quelque autorité qu’ilz soyent; et voulons, ordonnons, prohibons et défendons que nulle cause grande ou petite ne soit jugée ne déterminée par arrest de nostredicte court, sinon qu’ilz soyent dix conseillers assemblez, et un des présidens de nostredicte court ou des enquestes, présens. (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, IX, p. 235).

²⁰ A. Bérenger, *De la justice criminelle en France, d’après les lois permanentes, les lois d’exception, et les doctrines des tribunaux*, Paris 1818, chap. II, p. 80; A.-É. Lair, *Des Hautes Cours Politiques*, cit., p. 86.

²¹ *Arrêt d’une commission du parlement qui condamne le connétable de Saint-Paul à mort* of December 2, 1475, cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, X, p. 727, *Histoire de France: depuis les temps les plus reculés jusqu’en 1789*, VII, Paris 1865, p. 100 ss. Compare H. Martin, *Histoire de France: depuis les temps les plus reculés jusqu’en 1789*, VII, Paris 1865, p. 100 ss.

²² *Arrêt du parlement de Paris, garni de commissaires, qui condamne J. d’Armagnac, duc de Nemours à être décapité, pour crime de haute trahison*, cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, X, p. 777. Compare V. Duruy, *Histoire de France*, 20^e éd., I, Paris 1898, p. 646; H. Martin, *Histoire de France*, cit., VII, p. 135.

²³ G. Picot, *Histoire des États Généraux, considérés au point de vue de leur influence sur le gouvernement de la France de 1355 à 1614*, I-IV, 2. édition, Paris 1888, Reprint New York 1969, I, p. 445.

²⁴ *Ordonnance sur l’administration de la justice*, Juli 1493, Art. 76: *Pour ce que plusieurs plaintes sont venues des gens tenans les requestes de notre palais, de ce que souvent ils font évoquer par devant eux plusieurs causes, sous couleur d’une requeste attachée au committimus d’aucuns privilèges, parquoi les juridictions ordinaires sont fort troublées et les parties travaillées, nous leur défendons bien expressement et sur le devoir de leurs offices, qu’ils ne usent desdites evocations et ne connoissent des causes, sinon de celles qui leurs sont commises par le committimus de nos offices. Art. 77: Pour ce que nosdits conseillers tenans lesdites requestes sont en petit nombre, et quand aucun d’iceux se absente pour aller en commission ou en leurs affaires, il en demeure bien peu au jugement des procès pendans pardevant eux, nous defendons que aucun d’eux ne se absente de notre ville de Paris pour aller en commission ou à leurs propres affaires, si ce n’est par congé et licence des présidens et conseillers de leur chambre, et ne voulons, pour quelque cause que ce soit, qu’il y en ait plus d’un absent à la fois. (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XI, p. 240).* Charles VIII ruled from 1483 to 1498.

²⁵ *Ordonnance rendue en conséquence d’une assemblée de notables à Blois, sur la réformation de la justice et l’utilité générale du royaume*, Blois, March 1498, Art. 42: *Pour ce que les gens tenans les requestes de nostre palais à Paris font souvent évoquer plusieurs causes, sous couleur d’une requeste attachée à la garde gardienne d’aucuns prelatz, abbez ou chapitres ou autres privilèges d’aucuns privilegiez, sans ce qu’ils ayent aucunes lettres de committimus de nous; nous leur défendons bien expressement que d’oresnavant ils ne usent de telles evocations et n’entreprennent aucune connoissance, sinon des causes qui leur seront commises par nos lettres de committimus, et dedans l’an de la datte desdites lettres de committimus. (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XI, p. 345).* Louis XII ruled from 1498 to 1515.

proven. Despite the dismissal of judicial commissions, the practice seems unaltered under the monarchs to follow²⁶, being battled by the estate opposition even more so: “*ces commissions extraordinaires sont la ruine de toute justice dans laquelle le choix des juges, dicté par des affections particulières, est grandement suspect*”²⁷. The estate protests were appeased by the abolition of extraordinary judicial commissions in Art. 34, 35, 36 of the *Ordonnance of Orléans* 1560²⁸. The ban of commissions was repeated in the *Ordonnance of Roussillon* 1563²⁹ and in the *Ordonnance of Moulins* 1566³⁰. The renewed disregard of the abolition

²⁶ Compare under François I^{er} (1515-1547) and Henri II (1547-1559): Commissionary condemnation of the Connétable de Bourbon of October 15-20, 1522 (A.-É. Lair, *Hautes Cours Politiques*, p. 91); commissionary condemnation of ex-Surintendant of the finances Semblancy on August 12, 1527 (H. Martin, *Histoire de France*, cit., VIII, p. 95); commissionary condemnation of Charles-Quint of 1537 (Histoire, *actes et remontrances des parlements de France*, I, p. 26; H. Martin, *Histoire de France*, cit., VIII, p. 246; Voltaire, *Histoire du Parlement de Paris*, 3^e et dernière édition revue, corrigée & augmentée par l'Auteur, Amsterdam 1770, I, p. 129). Commissionary condemnation of Admiral de Chabot of 1541 (A.-É. Lair, *Hautes Cours Politiques*, p. 95). Commissionary condemnation of Poyet of May 3, 1543 (Fouquet, III, pp. 96 ss.). Commissionary condemnation of Jacques de Coucy of June 26, 1551 (A.-É. Lair, *Hautes Cours Politiques*, p. 95). Commissionary condemnation of Prince de Condé of November 26, 1560 (Voltaire, *Histoire du Parlement de Paris*, 2^e édition revue, corrigée & augmentée par l'Auteur, Amsterdam 1769, 2, p. 67: “*Tout était contre les lois dans ces procès*”). Compare the *chambres ardentes* contre Huguenots under Maria Stuart married with François II (1544; 1559-1560) and Charles IX (1550; 1560-1574) (Bérenger, chap. II, pp. 80 ss.).

²⁷ Cahiers du tiers état, cit. in Picot, I, p. 188.

²⁸ Ordonnance générale rendue sur les plaintes, doléances et remontrances des états assemblés à Orléans, January 1560, Art. 34: *Et parce que nos sujets sont grandement travailléz des juridictions extraordinaires, par le moyen desquelles ils sont contraints plaider loin de leurs maisons et domiciles, reconnoissant que l'office d'un bon roy, est de faire rendre à ses sujets prompte justice sur les lieux. Avons par l'avis que dessus supprimé les sieges et officiers des requestes établis en aucuns nos parlemens, et seront remboursez de la finance qu'ils feront appareir avoir payé sans fraude au trésorier des parties casuelles, demeurant seulement le siège des gens tenans les requestes du palais à Paris, qui est d'ancienne institution, lequel sera réduit au nombre qu'il estoit au temps dudit feu roy Louis XII sans que les offices de conseillers et commissaires ausdites requestes, puissent estre demembrez, ni que par nous ou nos successeurs soit pourvû à la commission desdites requestes, d'autre personne que d'un conseiller en nostre cour de parlement: laquelle cour, vacation avenant pour la reductuib, procédera en la forme accoutumée, en la nomination de trois des anciens conseillers d'icelle, pour par nous ou nostre successeur à la couronne, élire et pouvoir l'un d'iceux. Défendons aussi à nos gens tenans les requestes du Palais à Paris, d'entreprendre autre connaissance que des causes qui leur sont commises par nos lettres de garde gardienne ou committimus. Art. 35: Et sur la réformation requise par les députez des estats tenus audit Orléans, des sièges, juridictions et officiers du trésor, des eaux et forests, maréchaussée, admirauté, et tous extraordinaires: avons par l'avis de nostre conseil, et pour aucunes considérations différé pourvoir ci-après. Art. 36: Ne pourront nos sujets ou autres, en vertu de quelque transport que ce soit faire appeler ou ajourner l'un l'autre pardevant les gens tenans lesdites requestes du palais à Paris, le conservateur des privilèges royaux ou apostoliques, ni autres juges des exempts ou privilégiéz, ains se pourvoiront pardevant les juges ordinaires. (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XIV, pp. 73 ss.).*

²⁹ Ordonnance sur la justice et la police du royaume, additionnelle à celle d'Orléans, appelée de Roussillon, January 1563, Art. 30: *Voulons et ordonnons que tous procès soient d'oresnavant jugez à l'ordinaire, tant en nos parlemens, grand conseil, et autres cours souveraines, que sièges présidiaux, et leur défendons d'en juger aucun extraordinairement par commissaires, ni pour juger, prendre ou taxer aucune chose sur les parties, fors les épices du rapporteur modérément, à peine de tous dépens, dommages et intérêts des parties contre les juges qui contreviendront à nostre ordonnance ... Le tout ce que dessus, à peine de nullité desdits arrests et jugemens, dont nous avons réservé et retenu la connaissance. (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XIV, p. 167).*

³⁰ Ordonnance sur la réforme de la justice; Ordonnance de Moulins, February 1566, Art. 68: *Et sur les remontrances faites par les députez d'aucuns de nos parlemens, sur la diversité des formes des procéder au jugement d'aucuns procès par commissaires, en ceux de nosdits parlemens où ils ont lieu: avons ordonné qu'aucun procès ne sera jugé par commissaires en grand ou petit nombre ... sinon es cinq cas désignez et limitéz par nos ordonnances ... Et hors*

of the commissions as decreed in the ordonnances aggravated estate protests even more: Aside of the estates of Blois³¹, the estates of Orléans demanded the ban of arbitrary commissions³². The *Ordonnance of Blois* 1579 fixed in Art. 98: “*Pour faire cesser les plaintes à nous faites par nos sujets à l’occasion des commissions extraordinaires par cidevant décernées, avons révoqué et révoquons toutes lesdites commissions extraordinaires: voulons poursuite estre faite de chacune matière par devant les juges auxquels la connaissance en appartient*”³³. Nevertheless, extraordinary criminal judicial commissions (*chambres de justice*) marked the political battle against the Huguenots during the religious wars 1572-1598. They were set up in respect of a specific verdict and often composed of the enemies of the defendant³⁴. It is only after the *États de la Ligue* (1593) and the congregation of the notables in Rouen (1596) that the *Édit sur l’administration de la justice* (the so-called *Édit de Rouen*) of January 1597 once more pronounced the abolition of judicial commissioners and proclaimed the principle that nobody is to be deprived of his ordinary judge (Art. 12, 13, 15, 16, 17)³⁵. For the first time, such a royal piece of

lesdits cas et forme susdite, défendons toutes vacations par commissaires, et déclarons les jugemens qui autrement seront donnez, nuls et de nul effet, réservans aux parties contre les juges leurs dommages et intérêts, procédans de la contravention à cette nostre ordonnance, et se pourvoir pour ce regard pardevers Nous et en nostre conseil. Et neanmoins où il seroit question de peu de chose ès cas susdits, voulons lesdits procès estre jugez à l’ordinaire. (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XIV, p. 207).

³¹ *États de Blois, cahier de la noblesse*, art. 123, in Picot, III, p. 152; *États de Blois, cahier du clergé*, art. 262, in Picot, III, p. 137; *États de Blois, cahier du tiers état*, in Picot, III, p. 130.

³² *États d’Orléans, cahier du tiers état*, in Picot, III, p. 178: “*le roi avait continué de donner à ses mignons, et souvent aux dénonciateurs, sans attendre la condamnation, les biens de celui qu’il faisait mettre en accusation. On pressent avec quelle avidité le courtisan favorisé s’efforçait de bâter la perte de l’accusé dont la mort devait consolider sa fortune. C’est ainsi que des commissions, arbitrairement composées de juges passionnés, étaient choisies pour décider du sort d’un accusé condamné d’avance. Il faut voir en quels termes le tiers Etat flétrit ces manoeuvres, à l’aide desquelles grandissait la scandaleuse opulence des Joyeuse et des Épernon*”. The third estates of Blois 1588 follows these protestants against the condemnation by special commissions (*États de Blois, cahier du tiers état*, in Picot, III, p. 178).

³³ Ordonnance rendue sur les plaintes et doléances des États-généraux assemblés à Blois en novembre 1576, relativement à la police générale du royaume, dite de Blois, May 1579, Art. 98, cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XIV, p. 405. The *Ordonnance of Blois* 1579 confirms the rule of the *Ordonnance of Roussillon* and the *Ordonnance of Moulins*. Art. 133 states *Et pour le regard des procès qui se jugent par commissaires, voulons l’ordonnance faite à Moulins, art. 68 et 69 ... estre inviolablement gardée.* (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XIV, p. 413); Art. 135: *Suivant l’édit fait à Paris au mois de janvier 1563 [=de Roussillon], avons défendu aux juges présidiaux de procéder à la visitation et jugemens d’aucuns procès par commissaires, sur peine de nullité des sentences et jugemens qui seront par eux donnez, et des dépens, dommages et intérêts des parties, pour lesquels ils pourront estre pris à partie en leur propre et privé nom.* (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XIV, p. 414). Compare the Parlement de Paris, Verdict of March 19, 1766: “*que l’exacte observation de ce point capital de l’ordre public est pour tout citoyen, de quelque état qu’il soit, le gage de la sécurité, principe le plus efficace se son zèle et de son activité pour le bien commun; que cette importante considération a décidé plusieurs ordonnances solennelles, notamment l’article 98 de l’ordonnance de Blois, qui, en révoquant toutes les commissions extraordinaires, “veut poursuites être faites en chacune matière par-devant les juges auxquels la connaissance en appartient”*”; cit. in J. Flammermont, M. Tourneux, *Remonstrances du Parlement de Paris au XVIII^e Siècle*, T. II, 1755-1768, Paris 1895, pp. 562 ss.

³⁴ A.-É. Lair, *Hautes Cours Politiques*, cit., pp. 72 ss.; P. Sueur, *Histoire du droit public français: XV^e-XVIII^e siècle, La genèse de l’État contemporain*, 2, *Affirmation et crise de l’État sous l’Ancien Régime*, 2^e édition, Paris 1994, pp. 255 ss.; Villers, pp. 148 ss.; P. Alvazzi del Frate, *Il giudice naturale*, cit., pp. 41 ss.

³⁵ *Édit sur l’administration de la justice*, Rouen janvier 1597, Art. 12: *Tous différens meuz, contestez, ou reiglez par devant les juges ordinaires, seront jugez par eux, et par appel au parlement, dont ne seront évocquez pour*

legislation appears to be observed for a certain amount of time. The condemnation of Chatel, assassin against Henri III³⁶, and of Marshal de Biron³⁷ by his Pairs before the *Parlement de Paris* demonstrates this as does the royal cassation of the verdict of the *Parlement de Paris* 1596 that unlawfully denied Duc d'Aumale the Pairs jurisdiction³⁸. The intensity of the commissions in the persecution of the Huguenots manifested itself in literature. The opposition between the office (*office*) of the ordinary judge and commission (*commission*) of the commissioner was elaborated in order to illustrate the autonomy and independence of the ordinary judge (*juge ordinaire*) within the estate based judicial constitution of the 16th century.

3. Law of the 16th century

3.1. Antonymy office (*office*)-commission (*commission*)

According to the exceptional character (*juridictions extraordinaires*) of the commissions, the earliest authors as well as contemporaries of the judicial commissions during the religious wars perceived the commission (*commission*) as an antonymy to the office (*office*). “*T’ay dit charge ordinaire, pour la différence des commissaires, qui ont charge publique extraordinaire, selon l’occasion qui se presente*”³⁹, Jean Bodin (1529/30-

autres causes que celles qui sont contenuës aux ordonnances publiées et vérifiées en nosdictes cours de parlement. Art. 13: *Ne voulans aussi que nostre conseil privé soit cy après occupé ès causes qui consistent en juridiction contentieuse: ordonnons qu’à l’advenir toutes telles matières et différens qui y pourroyent estre introduits, soient incontinent renvoyez en nosdictes cours souveraines, à qui la cognoissance en appartient, sans la retenir, ny distraire nosdits sujets de leur naturel ressort et juridiction, ny que l’exécution des arrest de nosdictes cours puisse estre empeschée, sursise ou différée.* Art. 15: *Et sur les plaintes qui nous sont faictes des fréquentes évocations qui troublent l’ordre de la justice, voulons que aucunes ne puissent estre expédiées que suyvnt les édicts de Chautelou et la Bourdaisière et autres édicts sur ce par noz prédécesseurs faicts, et qu’elles soient signées par l’un de noz secrétaires d’estat ou de noz finances, qui auras receu les expéditions du conseil, ou qu’elles n’ayent esté jugées justes et raisonnables par nostredict grand conseil, suivant nosdictes ordonnances.* Art. 16: *Enjoignons à nostredict grand conseil de garder exactement le nombre requis et ordonné en chacun parlement des présidens et conseillers pour évoquer, sans y comprendre pour faire nombre les alliez des récuzez: ce que nous n’entendons estre fait, ny qu’ils puissent estre comptez pour servir ausdictes évocations.* Art. 17: *Ordonnons aussi que l’art. 70 des ordonnances de Moulins, et 97 de celles de Blois, concernans les évocations, soient gardez et observez selon leur forme et teneur.* (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XVI, pp. 123 ss.).

³⁶ A.-É. Lair, *Hautes Cours Politiques*, cit., p. 100.

³⁷ H. Martin, *Histoire de France*, cit., X, p. 517.

³⁸ H. de Boulainvilliers, *Histoire de la Pairie de France et du Parlement de Paris*, où l’on traite aussi des Électeurs de l’Empire, & du Cardinalat. On y a joint des Traités touchant les Pairies d’Angleterre, & l’origine des Grands d’Espagne, Nouvelle Édition, I, chapitre XIII, Londres 1753 (De quelle façon le Parlement de Paris est Juge des Pairs de France & que les Pairs sont les Juges naturels des Officiers du Parlement), pp. 162 ss.

³⁹ J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 375. Concerning J. Bodin, compare H. Baudrillart, *Jean Bodin et Son Temps, Tableau des Théories Politiques et des Idées Économiques au 16^{me} siècle*, réimpression de l’édition Paris 1853, Aalen 1964, pp. 1 ss., 111 ss., 222 ss.; R. Chauviré, *Jean Bodin, Auteur de la ‘République’*, réimpression de l’édition Paris 1914, Genève 1969, pp. 99 ss.; J. Dennert, *Ursprung und Begriff der Souveränität*, Stuttgart 1964, pp. 56 ss.; J. H. Franklin, *J. Bodin and the End of Medieval Constitutionalism*, in H. Denzer, *J. Bodin, Verhandlungen der internationalen Bodin Tagung in München*, München 1973, pp. 151 ss.; the same, *J. Bodin and the sixteenth-century revolution in the methodology of law and history*, Cambridge 1963, p. 23 ss.; the same, *J. Bodin and the Rise of Absolutist Theory*, Cambridge 1973, pp. 93 ss.; E.-M. Fournol, *Bodin, Prédécesseur de Montesquieu. Étude sur quelques Théories Politiques de la*

1596) stated in the second chapter of the IIIrd Book of *Les six Livres de la République* published in 1576 thus illustrating the contrary between judicial officer (*officier; juge ordinaire*⁴⁰) and commissioner (*commissaire; juge extraordinaire*). In the very same manner, Charles Loyseau differentiates between offices⁴¹ and commission⁴² in his *Traité des Offices* (1613). “*Les commissions dérogent & contreviennent au droit commun qui règle les justices*”, Charles Loyseau describes the exceptional character of the commissions while according to him, the legitimate appointment by virtue of judicial highness goes without saying: “*il faut qu’elles soient émanées de l’expresse volonté, & commandement du Roy, lequel au moyen de sa puissance universelle peut interdire les juges, évoquer les causes, & les commettre à qui lui plaît*”⁴³ Jean Domat (1625-1696) in his *Loix civiles dans leur ordre naturel, suivies du Droit public et des Harangues* (first edition 1689) differs between “*juges ordinaires, qui rendent la justice en toutes matières*” and “*juges extraordinaires, qui rendent la justice par provisions du Roi, non par offices*”⁴⁴. The ordinary office of the royal judicial officer has its legal foundation: “*que les offices soyent erigés pour estre charge ordinaire & publique, il ne se peut faire sans loy*”⁴⁵. The extraordinary commission granted to the commissioner by contrast is based on the act of commissioning (*lettres patentes de commissions*)⁴⁶. It is its durability⁴⁷ in which the legal judicial office differs from the revocable commission⁴⁸:

“*République*” et de “*L’esprit de lois*”, réimpression de l’édition de Paris 1896, Genève 1970, pp. 34 ss.; R. E. Giesey, Medieval Jurisprudence in Bodin’s Concept of Sovereignty, in H. Denzer (publisher), *Jean Bodin, Verhandlungen der internationalen Bodin-Tagung in München*, München 1973, pp. 167 ss.; S. Goyard-Fabre, *J. Bodin (1529-1596) et sa Politique Philosophique*, Paris 1999, pp. 9 ss.; M. Imboden, *Johannes Bodinus und die Souveränitätslehre*. Rektoratsrede gehalten an der Jahresfeier der Universität Basel am 22. November 1963, Basel 1963, pp. 1 ss.; P. C. Mayer-Tasch, *Jean Bodin. Eine Einführung in sein Leben, sein Werk und seine Wirkung*. Mit einer Bibliographie zum geistes- und sozialwissenschaftlichen Schrifttum über Bodin zwischen dem Jahr 1800 und dem Jahr 2000, Düsseldorf 200, pp. 9 ss.; Helmut Quaritsch, *Staat und Souveränität*, Bd. 1: Die Grundlagen, Frankfurt a.M. 1970, pp. 39 ss., pp. 243 ss.; J. Hearsay McMillan Salmon, *The French Religious Wars in English Political Thought*, reprint of the edition Oxford 1925, Oxford 1959, pp. 1 ss.; R. Schnur, pp. 12 ss.; U. Scupin, *Der Begriff der Souveränität bei Althusius und Jean Bodin*, *Der Staat* 4 (1965), 1 ss.; G. Treffer, *Jean Bodin. Zum Versuch einer juristisch-philosophischen Bewältigung des allgemeinen religiösen Bürgerkrieges in Frankreich*, München 1977, pp. 31 ss., pp. 95 ss.

⁴⁰ J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 140.

⁴¹ “*le vrai office est la dignité avec fonction ordinaire de l’Etat*” (C. Loyseau, liv. 1, chap. 1, p. 12).

⁴² “*la commission est la charge extraordinaire*” (C. Loyseau, liv. 1, chap. 1, Paris, p. 13).

⁴³ C. Loyseau, *Du Droit des offices*, in *Œuvres de Maistre Charles Loyseau*, Paris 1678, IV, chap. V, p. 249.

⁴⁴ J. Domat, *Loix civiles dans leur ordre naturel, suivies du Droit public et des Harangues*, La Haye 1703, fol. 157r.

⁴⁵ J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 376.

⁴⁶ J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 375. B. La Roche-Flavin, *President of the Parlement de Toulouse*, in 1617 established the duty of registration for the commissions done by Parliament (La Roche-Flavin, liv. XIII, chap. XXX (L’Adresse desdictes lettres patentes doit estre plustost faite aux Parlemens qu’aux Gouverneurs & Lieutenans généraux), Nr. III, p. 738: “*Les commissions extraordinaires ne sont approuvés si ne sont enregistrées aux Parlemens*”.

⁴⁷ The ordinary office thus is a permanent one: “*traict perpetuel*”, “*limitees à perpetuité*” (J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 375); dito: “*offices, qui sont ordinaires, & ont traict perpetuel*” (J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 377). The extraordinary commission is not destined to be permanent: “*n’ont iamais traict perpetuel*” (J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 375). The ordinary office remains in place until an edict or law to the contrary abolishes it: “*Car l’office demeure tousiours apres qu’il est une fois erigé par edict, quelque temps qu’il soit prescrit à l’officier, insqu’à ce que par loix ou edicts contraires il soit cassé*”. (J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 375).

“Mais la raison de ceste diuersité prouient de ce que les offices sont perpetuels, où pour les moins ont tousiours temps limité, & sont fondés en edict avec puissance de continuer la charge: où les commissions cessent, estant la charge executée, & n’ont aucun appuy de loix, comme nous auons dire”⁴⁹. Durability leads to autonomy of the legal judicial office, the restriction of the extraordinary commission leads to dependence: “Et pour entendre plus aisement la difference de l’office & de la commission, il se peut dire aucunement que l’office est comme une chose empruntée, que le propriétaire ne peut demander, que le temps prefix ne soit expiré: & la commission est comme une chose qu’on a par souffrance, & par forme de precaire, que le seigneur peut demander quand bon luy semble”⁵⁰. The ordinary judicial office shows parallels to a lent thing which may not be reclaimed by its owner before the end of the provided period of the rent. The commission by contrast may be compared to the tacitly and revocably granted possession of a thing which the owner may at any time reclaim.

The institutional autonomy of the judicial office as opposed to the dependence of the commission is continued as substantive autonomy of the decision made by the judicial officers as opposed to the dependence of the commissioner: “Encore y a il d’autres differences entre l’officier & le commissaire, d’autant que la puissance des officiers, outre ce qu’elle est ordinaire, est tousiours plus auctorisee & plus estendue que la commission: c’est pourquoy les edits & ordonnances laissent beaucoup de choses à la religion & discretion des Magistrars: qui ployent & interpretent equitablement les loix, selon l’occurrence & l’exigence des cas qui se presentent: mais les commissaires sont bien autrement obligés, & attachés aux termes de leurs commissions”⁵¹. The ordinary habitual office duty is described by law as far as time and place are concerned. The ordinary legal power grants the officer a legally bound scope of discretion and interpretation. The focus of the commission on single cases by contrast eliminates the pre-made general decision of the commissioner. A general commission is only to be found singularly in the sources⁵². As extraordinary courts (*juridictions extraordinaires*) for the condemnation of single persons and certain cases, the commissioners according to the majority of the sources are used with a limited commission⁵³. The level of detail of the commission leads to a strict ligation of the

⁴⁸ It is not part of the commissions that it dissolves with the accomplishment of its task: “la commission est de telle nature, qu’elle expire aussi tost que la charge est executée” (J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 378). The revocability in terms of time, place and content is in the same way characteristic: “Car autrement la nature des commissions est telle, qu’elle n’a ny temps, ny lieu, ny charge qui se puisse reuoquer” (J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 377). The death of the person commissioning is also a cause of termination of the task: “les mandements expirent apres la mort du Prince” (J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 385).

⁴⁹ J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 386.

⁵⁰ J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 378.

⁵¹ J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 387 ss.

⁵² Compare Lettres portant institution d’une commission composée de deux membres pour juger en matière civile et criminelle, les délits relatifs aux monnaies, recevoir les criminels à composition ou autrement, et leur infliger telles peines qu’ils arbitreront, sans autre recours qu’au Roi of July 28, 1354: “à aler et chevaucher par tout notre dist royaume en tel état et à si grant compeignie de gens comme bon leur semblera ... faites ou faites faire tantost et senz delay bon et brief accomplissement de justice. Le roi veut de tout son pouuoir garder et maintenir les sujets de son royaume en vraie paix et tranquillité par bonne exercition de justice” (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, IV, p. 695 ss.).

⁵³ Compare the commission against the officers of Languedoc (April 23, 1380): “avec droit de punir à volenté sur corps et auoir”; against embezzlements (February 23, 1388): “leur infliger les peines qu’ils jugeront convenables”; against royal officers, notaries and others (July 9, 1391): “de les punir à discretion”; (July 12,

commissioned. Bodin emphasizes the binding to the wording of the given instructions: “*attachés aux termes de leurs commissions*”⁵⁴.

The ordinary official duty is marked by a legally described and generally pre-determined content by means of which it is detached from place and time i.e. specific circumstances of the individual case. The decision of the ordinary official made in the individual case only substantiates a decision made by the law in advance and thus is legally bound. The scope of discretion and interpretation of the legal office-holder is correlative to the binding to law. Thanks to him being bound to the law when deciding, the ordinary judicial official is independent in regards to the sovereign who can change nothing whatsoever as to its contents without setting aside the law. The commissioner by contrast comparable to a private commissioner rests dependent on the instructions of the authority commissioning⁵⁵. The decision of the commissioned is subject to the circumstances of the individual case (“*selon l’occasion qui se presente*”⁵⁶). The instructions given by the act of commissioning take priority to written (*ordonnances; Droit écrit*)⁵⁷ and unwritten law (*coutumes; Droit coutumier*). The litigation to instruction of the commissioned is correlative to the lacking legal pre-determinability of his decision. Since the decision of the royally commissioned judges is perceived as decision of the King himself, the verdict of the commissioners disregarding those exceeding the instructions is inappealable⁵⁸. Thus, the usage of commissioners deprives the subject of ordinary means of appeal and thus leads to a lack of legal defence.

The antonymy to the legally bound independence of the judicial office (*offices de justice*) marks the political character of the commissions: the usage of instruction-bound commissioners signalises the interest of the Crown in an opportune ending of the proceedings. Justice appears as servant of politics: “[les commissions] *ne tendoient qu’au profit de quelques particuliers, & non à l’utilité du peuple: ainsi plustost à la charge & oppression d’iceluy ... Car l’expérience a démontré ..., qu’elles sont pernicieuses & de mauuaise conséquence à la République, estre veritable des commissions aussi extraordinaires. Car le plus souuant elles sont octroyées & décernées à l’appetit & poursuite de ceux, qui en veulent le plus profiter au préjudice du public. Il y a en France assez, ou plustost trop de magistrats & Officiers ordinaires ... & n’est besoin de telles commissions ny commissaires extraordinaires*”⁵⁹. The unpredictability of the instruction-bound individual decision in contrast to the

1393): “*de juger sur de conjectures et présomptions*“; against usury (March 3, 1402): “*leur appliquer des peines arbitraires*” (A.-É. Lair, *Hautes Cours Politiques*, cit., p. 78).

⁵⁴ J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 388.

⁵⁵ The independence of ordinary jurisdiction (*justice déléguée*) and the binding to instructions of extraordinary jurisdiction (*justice retenue*) is also described by Royer, *Société judiciaire*, p. 272: “*Originale, la séparation française des compétences repose sur la distinction souvent mentionnée de la justice retenue-où l’opinion des magistrats ne devient véritablement jugement qu’après visa et signature du chef de l’Etat-et de la justice déléguée-où cette opinion est à elle seule jugement, sans autre intervention*”.

⁵⁶ J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 375.

⁵⁷ Here used in a broader sense as a generic term for *Ordonnances, Édits, Déclarations* und *Lettres-patentes*.

⁵⁸ A.-É. Lair, *Hautes Cours Politiques*, cit., p. 78.

⁵⁹ *La Roche-Flavin*, liv. XIII, chap. XXX (L’Adresse desdictes lettres patentes doit estre plustost faicte aux Parlemens qu’aux Gouverneurs & Lieutenans generaux), Nr. III, p. 738. Compare Guizot, IV, p. 183: “*N’est-ce pas là l’introduction du despotisme dans l’administration de la justice?*”.

predictability of the legal decision aggravates the perception of the extraordinary commissioners as tools of power used against the political opponent: “*Elles sont toujours suspectes envers toutes personnes graves, et semble, à plusieurs, que tels juges soient choisis à la poste de ceux qui les y font commettre, pour en rapporter tels profits ou telle vengeance qu'ils se sont projeté de sous le masque de justice*”⁶⁰. The political instrumentalisation makes commissioners disdainful (“*odieuses*”)⁶¹ and dangerous (“*dangereuse & pernicieuse*”)⁶² while judicial offices are guarantors of a predictable legal decision: “*la cognoissance ordinaire est preferable à la commission, tout ainsi que la qualité de l'officier est preferable au Commissaire, & les actes des officiers plus assurés que des Commissaires*”⁶³.

For the legal literature of the 16th century, the antonymy of office (*office*) - commission (*commission*) embodies the institutional independence of the judicial official as opposed to the dependence of the commissioner as well as the substantive independence of predictable legal decisions of the first as opposed to unpredictable instruction-bound individual case decisions of the latter.

3.2. Orientation of judicial highness (*justice retenue*) towards law (*droit*)

The antonymy office – commission elaborated by Bodin defends the hierarchy of estate offices against monarchical absolutism.

Bodin opposes the reign of the estates over the monarch postulated by the Monarchomachs. With the words “*En quoy ceux qui ont escrit du denoir des Magistrats, & autres liures semblables, se sont abusés de soustenir que les estats du peuple sont plus grands que le Prince*”⁶⁴, he goes against the pladoyer for estate ruling in *De iure Magistratum in subditos* of Théodore de Bèze published in 1574⁶⁵. The sovereignty of the monarch is not altered or minimised by the existence of the estates: “*Nous conclurons donc que la souueraineté du Monarque n'est en rien alteree, ny diminuée pour la presence des estats*”⁶⁶. The estates-based participation on legislation is restricted to the deliberations of the

⁶⁰ Pasquier, Livre VI, chap. VIII. With the correlation of being bound to law – autonomy of the official (*officier*) on the one hand and the correlation of individual case decision – being bound to instructions of the person commissioning (*commissaire*) on the other hand, contemporaries associated the predictability of the legal decision as opposed to the unpredictability of the individual case based decision that is bound to instructions.

⁶¹ “*que les offices sont favorables, & les commissions odieuses: ou bien que la voye ordinaire, comme ils disent, est favorable, la voye extraordinaire odieuse*” (J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 386).

⁶² Pierre Ayrault, *L'ordre, formalité et instruction judiciaire dont les anciens Grecs et Romains ont usé és accusations publiques conféré au stil et usage de notre France*, 3^e éd., Paris 1604 ; p. 46 ss.: “*telles voyes extraordinaires sont odieuses ... dangereuse & pernicieuse tant pour la condamnation de l'innocent, que pour l'impunité, et échappatoire du malfaiteur ... il n'y a rien si injuste, ni qui rende l'Etat tant odieux.*” La Roche-Flavin, liv. XIII, chap. XXX (L'Adresse desdictes lettrs patentes doit estre plustost faite aux Parlemens qu'aux Gouverneurs & Lieutenans generaux), Nr. III, p. 738: “*qu'elles [les commissions] sont pernicieuses & de mauuaise conséquence à la République, estre veritable des commissions aussi extraordinaires*” ; cf. P. Alvazzi del Frate, *Il giudice naturale*, cit., pp. 59 ss.

⁶³ J. Bodin, *République*, III, chap. II, p. 380.

⁶⁴ J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 137.

⁶⁵ Théodore de Bèze, *De iure Magistratum in subditos*, Paris 1574, chap. I.

⁶⁶ J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 141.

regent,⁶⁷ the decision is vested in the King alone⁶⁸ as sovereign law-maker⁶⁹. The law-formula “*Car tel est notre plaisir*”⁷⁰ articulates the dependency of the legislation on nothing but the absolutely free will of the sovereign regent. Bodin depicts the essence of sovereign power in ordaining the law with validity for all subjects: “*Par ainsi on void que le oinct principal de la maiesté souueraine, & puissance absolue, gist principalement à donner loy aux subjects en general sans leur consentement*”⁷¹. An unifying nature (“*Einungscharakter*”⁷²) of the laws as a contract-like agreement between ruler and estates⁷³ is revoked by Bodin as a ruling of the estates rendering unrealizable any kind of sovereignty⁷⁴. This interpretation is congruent with the abolition of the primacy of jurisdiction by the priority of the law laid out in Bodin's term of sovereignty⁷⁵.

⁶⁷ Concerning the advisory participation of the estate, compare Declareuil, pp. 818 ss.; F. Olivier-Martin, *Histoire du droit français des origines à la Revolution*, Paris 1948, 2^e réimpr. Paris 1995, p. 353. For the royal ordonnances (*ordonnances*) and the customs recorded on royal behalf (*coutumes*), the formulations of estate complaints and claims in booklets of complaints (*cabiers des doléances*) were the textual basis (G. Griffiths, *Representative government in Western Europe in the sixteenth century: Cometary and documents for the study of comparative constitutional history*, Oxford 1968, p. 123). The intensity of the legislative participation of the estates depended on the enforceability of the estate demands (Griffiths, p. 122). Despite the therefore existing variations, the participation of the estates was constantly conceivable until 1614 (Picot, II, pp. 548 ss.; III, pp. 185 ss.; IV, pp. 245 ss.).

⁶⁸ H. Regnault, *Manuel d'histoire du droit français*, 5^e édition, Paris 1947, pp. 205 ss. Compare J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 137.

⁶⁹ J. Bodin, *République*, I, chap. X, p. 221: “*Et par ainsi nous concludons que la premiere marque du Prince souverain, c'est la puissance de donner loy à tous en general, & à chacun en particulier*”. Concerning the forms of royal legislation: *Édits* are regulations emanating from the King *proprio motu* and concerning a certain limited matter. By making use of the *déclarations*, the King gives orders about the execution of *édits* or *ordonnances* while *ordonnances* in a narrower sense concern legal provisions in military, maritime, and police matters, those in a wider sense comprising royal legislation as a whole in contrast to the *coutumes*. *Lettres patentes* are addressed to single persons or groups and contain provisions for single cases.

⁷⁰ J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 133.

⁷¹ J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 142.

⁷² W. Ebel, *Der Göttinger Professor Johann Stephan Pütter aus Iserlohn*, Göttingen 1975, p. 68.

⁷³ Compare J. Brunemann, *Examen juris publici Germanici novissimi: Juxta imperii leges fundamentales, sigillatim Capitulationem Imp. Josephi et Instrumentum Pacis Westphalicae per generalia axiomata adornatum cum supplemento novorum capitum De jure publico ceremoniali ...*, Halae Magdeburgicae 1713, p. 12: “*Gedings- und Pacts-Weise zustande, weil die Stände zugleich neben dem Kaiser in dem Reich regieren*”. Concerning the often represented idea of a double nature of the imperial recess (Reichsabschiede) as contract and as laws, see E. Mauritius, *De imperii recessibus: Von Reichsabschieden. Dissertatio iuris publici, Editio nova Lipsiae* (Langenheim) 1746, p. 55: “*et leges esse, et contractus vim habere ... Neque novum est, utramque vim contractus et legis, uni negotio tribu?*”.

⁷⁴ “*Le respon que l'Empereur est subiect aux estats de l'Empire*” (J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 135). A differing power policy of the estates is exemplary demonstrated by the instructions of the three estates of January 4, 1577 vis-à-vis the King of Navarra: “*Il y a différence entre les lois du roy et du royaume. Celles-ci, d'autant qu'elles ne peuvent être faites qu'en générale assemblée de tout le royaume, avec le commun accord et consentement des gens des trois estats, ne peuvent estre changées ny innovées qu'avec l'accord et commun consentement des trois estats*” (cit. according to A. Lemaire, *Les lois fondamentales de la monarchie française: D'après les théoriciens de l'ancien régime*, Paris 1907, Réimpr. Genève 1975, p. 105).

⁷⁵ J. Bodin, *République*, I, chap. X, p. 213: “*Et qui est celuy qui ne iugeroit souuerain, celuy qui donne loy à tous ses subjects: qui fait la paix & la guerre: qui leue les tailles, & affrançbit qui bon luy semble: qui donne grace à celuy qui a merité la mort?*”.

However, Bodin's antimonarchomachic sovereignty⁷⁶ does not negate the existence of the estates⁷⁷. The hierarchy of the estate offices with set out competences does not contradict the sovereignty of the absolute monarch⁷⁸ since the sovereign is the highest judge. The highest power is intrinsically only subject to godly and natural law: “*Ceste puissance est absolüe, & souueraine: car elle n’a autre condition que la loy de Dieu & de nature ne commandé*”⁷⁹. The term sovereignty is bound to the fundamental laws of the state (*lois fondamentales*)⁸⁰ without Bodin depicting a contradiction in this observation⁸¹: “*Et par ainsi nostre maxime demeure, que le Prince n’est point subject à ses loix, ny aux loix de ses predecesseurs, mais bien à ses conuentions iustes & raisonnables, & en l’observation desquelles les subiects en general ou en particulier ont interest*”⁸². According to Bodin, the commitment of the sovereign to the fundamental laws (*lois fondamentales*) constituting the system is not only derived from natural law but also the contract binding (*conuentions iustes & raisonnables*) as opposed to the single-sided ordaining nature of the other laws (*loix de ses predecesseurs*). This conception of the state building fundamental laws is compatible with the lacking timely restriction of the sovereignty whose executor is not bound to decisions made by his predecessor. The sovereign judicial highness leaves the well-acquired rights concerning the judicial offices to the estate judges as everybody keeps possession and ownership⁸³. The ordinary competence of the royal judicial officials is

⁷⁶ “*La souveraineté est la puissance absolue et perpétuelle d’une République que les Latins appellent majestatem*” (J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 122).

⁷⁷ Compare E. Pitz, *Untergang des Mittelalters, Die Erfassung der geschichtlichen Grundlagen Europas in der politisch-historischen Literatur des 16. bis p. 195*.

⁷⁸ “*Nous concluons donc que la souuerainité du Monarque n’est en rien alteree, ny diminuée pour la presence des estats*” (J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 141).

⁷⁹ J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 129. All princes are subject to godly laws and nature and may not disobey them: “*Mais quant aux loix diuines & naturelles, tous les Princes de la terre y sont subiects ... la puissance absolüe des Princes & seigneuries souueraines, ne s’estend aucunement aux loix de Dieu & de nature*” (J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 133). For Bodin, sovereignty does not mean arbitrary execution of power but the execution of power which is independent from human instances.

⁸⁰ “*Quant aux loix qui concernent l’estat du Royaume, & de l’establissement d’iceluy, d’autant qu’elles sont annexees & unies avec la couronne, le Prince n’y peut deroguer, comme est la loy Salique*.” (J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 137). Compare Lemaire, pp. 10 ss.

⁸¹ Bodin depicts the being of sovereign power in the ability to create law which binds the subjects as a whole without any need of their consent: “*Par ainsi on void que le oinct principal de la maiesté souueraine, & puissance absolue, gist principalement à donner loy aux subjects en general sans leur consentement*”. Insofar, there is no contradiction to the absoluteness of sovereignty (*legibus absolutus*) in Bodin’s assumption of the *leges imperii*. Also against any kind of contradiction: Burns, pp. 174 ss. A.A. Dunning, p. 101: “*In short, law ... is nothing else than a command of the sovereign. After this, the conception of leges imperii, above the sovereign will, seems very much out of place in Bodin’s system*” Sabine, p. 409: “*The confusion here is manifest; the sovereign is at once the source of law and the subject of certain constitutional laws which he has not made and cannot change*”.

⁸² J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 133. The *leges fundamentales* regularly represent a guarantee of rights and duties between the estates and the ruler. The binding effect of the contracts in contrast to the laws according to J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 135: “*car la loy depend de celuy qui a la souuerainité, qui peut obliger tous ses subiects, & ne s’y peut obliger soy mesme: & la conuention est mutuelle entre le Prince & les subiects, qui oblige les deux parties reciproquement & ne peut l’une des parties y contreenir au preiudice, & sans le consentement de l’autre, & le Prince en ce cas n’a rien par dessus les subiect*”.

⁸³ “*Car de dire que les Princes sont seigneurs de tout, cela s’entend de la droite seigneurie, & iustice souueraine, demeurant à chacun la possession & propriété de ses biens*” (J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 157). Compare above for the image of the borrowed thing for the independence of the office: J. Bodin,

not open to arbitrary disposition of the sovereign. By virtue of judicial highness, the sovereign is able to interfere in the order of competences (*ordre judiciaire*) using commissions (*commission*) without needing a reasonable justifying reason (*cause iuste & raisonnable*), although the withdrawal of the judicial office (*office*) is against natural and godly law⁸⁴. The “*cause iuste & raisonnable*”⁸⁵ is Bodin’s circumscription of equity (*aequitas, équité*). The *aequitas* as afflux of natural and godly law (*droit*) is not subject to the will of the sovereign (*loi*). Thus, Bodin does not know any will of the sovereign detached from the idea of equity as embodied by natural and godly law: “*mais il y a bien difference entre le droit & la loy: l’un n’emporte rien que l’équité, la loy emporte commandement: car la loy n’est autre chose que le commandement du souvevrain, usant de sa puissance*”⁸⁶. This distinction of law as expression of equity and law as order of the sovereign using power appears pivotal for the understanding of Bodin’s term of sovereignty. Bodin concentrates sovereignty on the monopoly of legislation by means of which the state becomes determinable from a unitary, neutral concerning confession and peace demanding state power for the first time. The rest of the sovereign rights such as judicial highness are derived from legislative authority. Sovereignty as intrinsically linked to the state, detached from laws, time-wise unlimited, undivided highest state power⁸⁷ is made subject to natural and godly law according to Bodin. As the introductory sentence of the *Les six livres* states, the orientation towards law correlates with the independence of the highest state power from any binding to positive laws: “*République est un droit gouvernement de plusieurs mesnages, & de ce qui eur est commun, avec puissance souueraine*”⁸⁸. Therefore, judicial authority (*justice retenue*) as all rights of sovereignty is limited by natural and godly law (*droit*). The ordinary judicial offices are independent from the will of the sovereign who may only equity-wise interfere in the hierarchy of competences using instructions.

The orientation of sovereignty towards law as portrayed by Bodin and the on this basis elaborated contrast of office (*office*)-commission (*commission*) acknowledge the fundamental existence of the estates. It is already in the proverb of the *six books about the republic* that Bodin reveals himself as an opponent to Machiavelli⁸⁹ whose *Il Principe* (1532) in the IXth Capitel (*De principatu civili*) advises the Principe to rule himself at any time and not to make use of ordinary estate officials who might disobey in order

République, III, chap. II, p. 378: “*Et pour entendre plus aisement la différence de l’office & de la commission, il se peut dire aucunement que l’office est comme une chose empruntée, que le propriétaire ne peut demander, que le temps prefix ne soit expiré: & la commission est comme une chose qu’on a par souffrance, & par forme de precaire, que le seigneur peut demander quand bon luy semble*”.

⁸⁴ “*Si donc le Prince souvevrain n’a pas puissance de franchir les bornes des loix de nature, que Dieu, duquel il est l’image, a posees, il ne pourra aussi prendre le bien d’autry sans cause qui soit iuste & raisonnable*” (J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, pp. 156 ss.).

⁸⁵ J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 156.

⁸⁶ J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 155.

⁸⁷ Compare the definition of sovereignty in the introductory sentence of chapter eight of book one (J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 122).

⁸⁸ J. Bodin, *République*, I, chap. I, p. 1.

⁸⁹ J. Bodin, *République*, *Preface*. Despite his opposition against the monarchomachs, Bodin rejects the technicity of the Machiavellian *raison d’état*. Compare Cardascia, pp. 129 ss.; K. Kluxen, *Machiavelli*, p. 10.

to assure the introduction of unlimited power.⁹⁰ The prevailing opinion in France led by Richelieu agrees with Bodin's anti-machiavellianism. Innocent Gentillet also considers the obligation of the regent to ensure the existence of the estates to be one of the lois fondamentales in his *Discours sur les moyens de bien gouverner et maintenir en bonne paix un royaume ou autre principauté contre Nicholas Machiavel Florentin* published in 1576.⁹¹ The restriction of the commissions to equitable exceptions by virtue of royal prerogative respects the estate official order. In 1689, Cardin Le Bret confirms the restriction of the appointment of commissions by virtue of judicial highness to equity by the edict of Blois 1579: “le roi s'est lié les mains, pour ne plus donner de telles commissions extraordinaires, voulant que chaque matière soit renvoyée aux officiers qui en doivent naturellement connaître ... [mais] quand il s'agit des affaires publiques & qui touchent l'Etat ... il peut commettre telles personnes que bon lui semble pour en connaître”⁹². The “affaires publiques & qui touchent l'Etat” describe the necessity (*necessitas*) and the obvious public good (*utilitas*) which together form equity (*aequitas, équité*).

The term natural judge (*juge naturel*) is indicated by Cardin Le Bret's formulation of judicial offices that are by nature competent (“officiers qui en doivent naturellement connaître”). The hierarchy of competences belongs to the area of natural law in which the Monarch may not by virtue of commissions intrude at will but only for equitable reasons (*cause juste & raisonnable*). The call for the natural judge originates from the restriction of judicial highness by the order of competences sharing in the idea of justice of natural law: “Les commissions et les évocations se donnent contre l'ordre des juridictions, qui veut que chacun plaide devant son juge naturel. J'use de ce mot, parce que véritablement c'est un ordre qui a été établi par la nature même”⁹³. Cardin Le Bret expressly explains the formulation “everybody litigates before his natural judge” (*chacun plaide devant son juge naturel*) by the hierarchy of competences (*l'ordre des juridictions*) given by nature itself. In addition, the *juge naturel* facing commissions is equipped with the meaning of a locally competent judge as the expression of monarchical centralism: “Juge naturel, celui qui est juge du domicile”⁹⁴. The orientation of judicial highness (*justice retenue*) towards law (*droit*) is the foundation for the existence of ordinary competence⁹⁵. Once the primacy of law is negated, the protection of the ordinary judicial offices and the order of competences is open to arbitrary intervention of the ruler. The system of commissions in the absolutistic expansion of royal power 1610-1715 and during the late absolutism of 1715-1789 proves this.

⁹⁰ “Sogliono questi principati periclitare quando sono per salire dallo ordine civile allo assoluto. Perché questi principi, o comandano per loro medesimi, o per mezzo de' magistrati; nell'ultimo caso, è più debole e più pericoloso lo stare loro, perché gli stanno al tutto con la volontà di quelli cittadini che sono preposti a' magistrati: li quali, massime ne'tempi avversi, li possono torre con facilità grande lo stato, o con farli contro o con non lo obedire” cit. in Machiavelli, *Il Principe*, IX, p. 80.

⁹¹ I. Gentillet, *Discours sur les moyens de bien gouverner et maintenir en bonne paix un royaume ou autre principauté contre Nicholas Machiavel Florentin*, o.O. 1579, p. 47.

⁹² Cardin Le Bret, *Les œuvres de Messire C. Le Bret*, nouvelle édition, Paris 1689, livre 2e, chap. I, p. 133.

⁹³ Cardin Le Bret, livre 2e, chap. I, p. 40.

⁹⁴ Ayrault, p. 67.

⁹⁵ Stating the same: Olivier-Martin, p. 109.

4. Commissions in the absolutistic expansion of royal power (1610-1715) and late absolutism (1715-1789)

The absolutistic expansion of royal power 1610-1715 under Louis XIII (1610-1643) and Louis XIV (1643-1715) was realised in a centralized state machinery concentrated on the regent. The early and early absolutistic centralisation of jurisdiction (1226-1461; 1461-1610) according to the prevailing anti-Machiavellianism articulated by Bodin had placed the sovereign at the very top of the hierarchy of competences (*ordre judiciaire*) as highest *index ordinarius*. Extraordinary commissions (*juridictions extraordinaires*) were only justifiable by equity without equity as effluent of natural and godly law being subject to the sovereign's will. The absolutistic centralisation of jurisdiction (1610-1715) did not only aim at exceptions from the ordinary competences at will, i.e. by a ruler-defined kind of equity, using commissions but also their elimination. According to Richelieu's declared goal, judicial commissions of the absolutistic central power were to eliminate well-acquired privileges and rights of the estate holders at the judicial offices: "*d'aller par le royaume recevoir toutes les plaintes des sujets du Roi contre ceux desquels ils n'auraient pu avoir justice dans les provinces, pour y être trop puissants par l'autorité de leur charge*"⁹⁶.

After the accession to power of Louis XIII⁹⁷, the general estates had renewed their protest of their predecessors against the abuse done by judicial commissions and once more claimed the abolition of the exceptional jurisdiction in 1614⁹⁸. Under the impression of this protest, Richelieu had prepared the so-called *Code Michaud* of 1629⁹⁹. Besides the ban of evocation in criminal trials (Art. 65)¹⁰⁰, this *ordonnance*

⁹⁶ A. Jean du Plessis Richelieu, *Lettres du cardinal duc de Richelieu*, II: Où l'on a joint des mémoires & instructions secrettes de ce ministre pour les ambassadeurs de France en divers cours; ensemble quelques relations curieuses servant d'éclaircissement ausdittes lettres & mémoires, Paris 1696, p. 315. Thus, Richelieu's goal of centralising the judiciary in the person of the monarch by use of commissions as well as eliminating the estate judicial officials (*baillis, sénéchaux, prévôts*) became conspicuous. The building and extension of the absolutistic judicial machinery of power (1610-1715) eliminated the estate powers. The *plenitudo potestatis* did not know the abolition of the medieval idea of an unconditionally fixed hierarchy of estate offices existing also before the highest instance as a right well-acquired by the office-holder. Concerning A. Jean du Plessis Richelieu, compare in contrast to many R. von Albertini, *Das politische Denken in Frankreich zur Zeit Richelieus*, Marburg 1951, pp. 11 ss.; W. Andreas, *Richelieu*, 2. Auflage, Göttingen 1967, pp. 34 ss.; C. J. Burckhardt, *Richelieu*, I: *Der Aufstieg der Macht*, München 1935, pp. 17 ss.; M. Carmona, *Richelieu- L'ambition et le pouvoir*, Paris 1983, pp. 50 ss.; W. Far Church, *Bacon*, London 1896. English Men of Letters, ed. By J. Morley, pp. 10 ss.; Philippe Erlanger, *Richelieu, Der Ehrgeizige, der Revolutionär, der Diktator*, Frankfurt 1977, pp. 8 ss.; D. Parrott, *Richelieu's army. War, government and society in France 1624-1642*, Cambridge 2001, pp. 17 ss.; M. Pierret, *Richelieu ou la déraison d'État*, Paris 1972, pp. 28 ss.; G. Russell Richards Treasure, *Cardinal Richelieu and the development of absolutism*, London 1972, pp. 3 ss.; Jörg Wollenberg, *Richelieu. Staatsräson und Kircheninteresse. Zur Legitimation der Politik des Kardinalpremier*, Bielefeld 1977, pp. 19 ss.

⁹⁷ Louis XIII's (1601-1643, ruling since 1610) son Heinrichs IV. and Maria von Medici effectively comes into power in 1617 vis-à-vis of the mother. In 1624 he appoints Richelieu his first minister, who is followed by Mazarin.

⁹⁸ V. Duruy, *Histoire de France*, 20^e éd., II, Paris 1898, p. 238. In 1614, the last convocation of the general estates takes place.

⁹⁹ *Ordonnance (Code Michaud) sur les plaintes des états assemblés à Paris en 1614, et de l'assemblée des notables réunis à Rouen et à Paris, en 1617 et 1626, January 1629*, cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XVI, pp. 223 ss.

regulated in Art. 86 the debarment of any condemnation by judicial commissions explicitly referring to the prohibitions in Art. 68, 69 of the *Ordonnance of Moulins* 1566 and the prohibition in Art. 133 of the *Ordonnance of Blois* 1579¹⁰¹. Thanks to these guarantees on paper, Richelieu weakened the resistance in the *parlements* and stole the estates' protests' thunder, the political trials done by commissions being numerous indeed¹⁰². Under Richelieu, the judicial commission became an instrument of political revenge, "*une véritable machine à condamnation*"¹⁰³.

The first judicial commission set up on behalf of Richelieu sentenced Earl Henri de Talleyrand-Châlais and his followers to death for reasons of conspiracy in Nantes in 1626¹⁰⁴. The condemnation of Field Marshal Louis de Marillac on May 8, 1632 by a commission fully staffed with personal foes of the accused was judicially scandalous¹⁰⁵. The Crown reacted with reprisals to the protest of the *Parlement de Rennes*. Further interventions in the pairs jurisdiction using commissioned judges were attested by the missionary condemnation of Marshal de Montmorency of October 31, 1632¹⁰⁶. The same is reported about the destiny of the Duc de la Valette 1639¹⁰⁷, referring to the royal order of arbitrary selection of the commissioners: "*Ceux qui disent que je ne puis pas donner les juges qu'il me plaît à mes sujets, quand ils m'ont offensé, sont des ignorants indignes de*

¹⁰⁰ Art. 65: *Nulle évocation générale ne sera ci-après accordée, sinon pour très grandes et importantes occasions jugées telles, où le procureur général du parlement, duquel l'évocation sera demandée, et la communication à lui faite des requestes présentées: à cette fin et dès à présent, nous avons révoqué et révoquons toutes évocations générales ci-devant accordées, sauf aux parties qui les ont obtenues, à présenter leur requeste en nostre conseil, pour leur estre pourvû de nouveau s'il y échet, sans prejudice des procès réglez et contestez aux cours auxquelles l'évocation auroit esté accordée, que nous entendons y estre jugez ... Et d'autant que dès long-temps il est usité de mettre dans les commissions, afin d'informer des parentez, que nos procureurs généraux y seront appellez, et que la plupart d'iceux ne tiennent compte d'y intervenir, ni nous donner avis de la verité, ou supposition des faits portez par lesdites lettres, nous enjoignons à nosdits procureurs généraux, ou leurs substituts, dans le détroit desquels se font lesdites informations, s'en rendre soigneux, et à nos cours de leur enjoindre, afin que lesdites évocations ne puissent estre faites ci-après sur faits supposez, tant pour les parentez alléguées, qu'autres faits mis en avant pour rendre les causes sujettes à l'évocation requise.* (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XVI, p. 245).

¹⁰¹ Art. 86: *L'ordonnance de Blois en l'art. 133, confirmant et renouvelant les art. 68 et 69 de l'ordonnance de Moulins, touchant les procès qui doivent être vus ou jugez par commissaires, a fait connoître combien l'observation d'iceux était nécessaire. C'est pourquoi et sur les grandes et fréquentes plaintes que nous recevons journellement en notre conseil, pour faire déclarer nuls les arrêts donnez au préjudice desdits articles, et suivant la teneur d'iceux, nous voulons et de rechef enjoignons très expressément à toutes nos cours, d'observer exactement lesdits articles, leur défendant de juger par commissaires, autres procès que ceux qui sont spécifiéz par iceux, sous les peines y contenues: pour raison desquelles contraventions les parties se pourvoiront par devers nous, et en notre conseil.* (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XVI, pp. 251 ss.).

¹⁰² H. Martin, *Histoire de France*, cit., II, p. 377.

¹⁰³ G. de Avenel, *Richelieu et la monarchie absolue*, I: *Le Roi et la constitution. La noblesse et sa décadence*, Paris 1884, p. 223 ; P. Alvazzi del Frate, *Il giudice naturale*, pp. 81 ss.

¹⁰⁴ P. Alvazzi del Frate, *La « justice par commissaires », les conflits de juridictions et le principe du juge naturel sous l'ancien régime*, Crises 4 (1994) : Les juges contre la République ? p. 56; A.-É. Lair, *Hautes Cours Politiques*, cit., p. 107.

¹⁰⁵ Arrêt d'une commission, qui condamne à mort le maréchal de Marillac, pour crime de péculat, et qui confisque ses biens, May 8, 1632, cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XVI, pp. 370 ss.

¹⁰⁶ Arrêt du parlement de Toulouse, qui condamne à mort Henri duc de Montmorency, comme coupable du crime de haute-trahison of June 30, 1632, cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XVI, pp. 376 ss.

¹⁰⁷ F. Guizot, IV, p. 71.

*posséder leurs charges*¹⁰⁸. They culminate in the royal *Ordonnance* of 1641 which prohibits the *parlements* any intervention in judicial administration¹⁰⁹. In 1642, Henri Effiat de Cinq Mars and François-Auguste de Thou were sentenced to death because of treason and lèse-majesté by commissioners¹¹⁰. The setting up of judicial commissions becomes daily routine at the time of Richelieu. The assembly of all sovereign courts of France protested against this in the *Chambre de Saint-Louis* with the *Déclaration* of July 1-13, 1648: “*que toutes les commissions extraordinaires demeureront révoquées, toutes les ordonnances ou jugements rendus par les intendants de justice cassés et annulés*” (Art. 10)¹¹¹. The interest shown by the Crown in respect to these claims of the *parlements* was only half-hearted as the following missionary trial against Nicolas de Fouquet of November 14, 1664 – December 20, 1664 showed. Fouquet’s reference to pairs privileges¹¹² was disregarded. In the same way, judicial arbitrariness of the Ancien Régime was demonstrated by the commissions against Balthasar de Fargues and Knight Louis de Rohan (1674)¹¹³. Beyond these political trials, unspectacular judicial commissions against ordinary subjects marked the judicial reality under Louis XIV. As examples, the condemnation of forgers in 1631 in the established *Grand Jours* of the so-called *Chambre de l’Arsenal* as well as the numerous trials against smuggling by commissions (*Chambres ardentes*) may suffice¹¹⁴. Neither the *Ordonnance civile touchant la réforme de la justice (Code Louis)* 1667¹¹⁵, its amendment in the *Ordonnance pour la réformation de la justice, faisant continuation de celle du mois d’avril 1667, 1669*¹¹⁶, nor the *Ordonnance criminelle du mois d’aoust 1670*¹¹⁷ took up the *Ordonnances* based on estate requests of Orléans 1560, of Roussillon 1563 and of Blois 1579 which had responded to estate demands of the abolition of the commissions. It is only the *Edit du Roy servant de Reglement pour les Epices, Vacations des Commissaires & autres frais de Justice* 1685 that in Art. XVIII forbade the deprivation of the ordinary judge by commissioners¹¹⁸.

¹⁰⁸ Cit. in Bérenger, chap. II, pp. 81 ss.

¹⁰⁹ F. Guizot, IV, pp. 71 ss.: “*Nous avons estimé nécessaire de régler l’administration de la justice, et de faire connaître à nos Parlements l’usage légitime de l’autorité que les Rois nos prédécesseurs et nous leur avons déposée, afin qu’une chose qui est établie pour le bien des peuples ne produise pas des effets contraires, comme il arriverait si les officiers, au lieu de se contenter de cette puissance qui les rend juges de la vie de l’homme et des fortunes de nos sujets, voulaient entreprendre sur le gouvernement de l’État qui n’appartient qu’au prince*”.

¹¹⁰ Bérenger, chap. II, p. 82.

¹¹¹ Délibérations arrêtées en l’assemblée des cours souveraines, tenues et commencées en la chambre Saint-Louis le 30 juin 1648, Juin 1648, cit. in A. Jourdan – F. Decrusy – F. A. Isambert, XVII, pp. 72 ss.; H. Martin, *Histoire de France*, cit., XIII, pp. 38 ss.

¹¹² Fouquet, I, p. 47: “*comme vétéran du Parlement le droit de n’être jugé que par le Parlement et non par une commission*”; A.-É. Lair, *Le procès de Fouquet*, Paris 1890, pp. 10 ss.

¹¹³ Andrieux, p. 21 ; A.-É. Lair, *Hautes Cours Politiques*, cit., pp. 112 ss.; J. Richou, *Histoire des commissions extraordinaires sous l’Ancien Régime*, Paris 1905, pp. 112 ss.

¹¹⁴ Bérenger, chap. II., p. 82.

¹¹⁵ Cit. in A. Jourdan–F. Decrusy–F. A. Isambert, XVIII, pp. 103 ss. Compare the commentaries of Joussé, Serpillon and Rodier. Compare: Picardi, *Introduzione*, in *Code Louis*, pp. VII-LII.

¹¹⁶ Cit. in A. Jourdan–F. Decrusy–F. A. Isambert, XVIII, pp. 341 ss.

¹¹⁷ *Ibid.*, pp. 371 ss.

¹¹⁸ *Voulons que tous procès, tant civils que criminels, soient jugez à l’ordinaire en toutes nos Cours, Sieges & Justices, même en celle des Seigneurs. Défendons d’en juger par Commissaires, ni de commettre par les Juges aucun d’entr’eux, pour aux jour & heures extraordinaires faire les calculs, voir les tritres, & arrêter les dattes & autres points & articles*

In judicial history of late absolutism (1715-1789), there are only few judicial commissions. Rather, arrest warrants (*lettres de cachet*) and evocations were the prevailing instruments of monarchical exceptional jurisdiction (*juridictions extraordinaires*). The latter were less created to battle local lower courts (*tribunaux de prévôtés; bailliages* or *sénéchaussées*), but rather went against the *parlements*. Members of *parlements* formulated the prohibition of depriving citizens of their ordinary judge, thereby addressing commissions, arrest warrants, or evocations¹¹⁹: “*tout sujet dans une monarchie a droit de demander & d’obtenir ... justice devant ses juge naturels*”¹²⁰. The natural judge was the judge designated by law: “*ne peut pas soustraire le citoyen à ses juges naturels, aux tribunaux fixes que les lois lui donnent*”¹²¹. The conflict between ordinary jurisdiction¹²², the *parlements* including the pairs jurisdiction¹²³ of the *Parlement de Paris* and monarchical prerogative (*justice retenue*) reached a peak here. Besides the estates, the *parlements* were the main opponents of royal extraordinary judicial commissions. Since the general estates had not been summoned since 1614, the *parlements* in the 17th and 18th century took over the role of estate opposition¹²⁴. This struggle between Crown and *parlements* shaping the development of the 17th and 18th century requires the understanding of the competences acquired in the course of their historical development and going beyond jurisdiction tasks.

de fait. (cit. in Ph. Bornier, *Conférence des ordonnances de Louis XIV Roy de France et de Navarre avec les anciennes ordonnances du Royaume, le droit écrit et les Arrêts, Enrichies d’annotations et de Décisions importantes*, Paris 1744, p. 513).

¹¹⁹ H.-F. d’Aguesseau, *Matières criminelles*, in *Œuvres*, VIII : Contenant les lettres sur les matières civiles, Paris 1774, p. 58: “*Il a paru qu’il serait d’un exemple dangereux de nommer des commissaires pour juger un procès criminel qui est poursuivi contre des gentilshommes, et où il s’agit d’une accusation capitale. On s’est récrié dans tous les temps contre ces sortes d’attributions extraordinaires, et elles ont fait, plus d’une fois, la matière des remontrances des Parlements*” ; Duclos, p. 375: “*Les commissions sont si odieuses au public en affaires criminelles, qu’un coupable même qu’elles condamnent, passe toujours pour un innocent sacrifié à la passion*”.

¹²⁰ A.-F.-C. Ferrand, *Accord des principes et des lois sur les évocations, commissions & cassations*, O. o. 1786, p. 26.

¹²¹ P.-L. Chaillou, *Des commissions extraordinaires en matière criminelle*, o.O. 1766, reprinted in *De la stabilité des lois constitutives de la monarchie en général*, o.O. 1789, p. 18.

¹²² The royal jurisdiction (*justice royale*) has the *prévôtés* as court of first instance that are headed by a *prévôt*, the *bailliages* or *sénéchaussées* as court of second instance, headed by a *bailli* or *sénéchal* (also: *juges présidiaux*) and the *parlements* as court of third instance.

¹²³ The pairs jurisdiction of the *Parlement de Paris* was the only feudal jurisdiction asserting itself against monarchical jurisdiction, all other local feudal lords had been replaced by royal *baillis*, *sénéchaux*, *prévôts* (*officiers royaux*) (A.-É. Lair, *Hautes Cours Politiques*, cit., p. 73).

¹²⁴ After the substitution of the principle of election by heredity in the *Ordonnance ou Établissements pour la réformation de la justice, Montils-les-Tours*, April 1453, (cit. in A. Jourdan–F. Decrusy–F.-A. Isambert, IX, pp. 202 ss.), a fixed milieu established itself (*gens du Parlement; noblesse de robe*) with extensive privileges, a fixed career model, a unitary cultural and life form (Paris Councils; studies of canon law in Paris; law studies in Orléans) and close social interweaving. The resistance of the *parlements* against the Crown by refusal of the registration of royal legislation thus also appeared as obstruction of attempts of reform that were to alimentate the judiciary and to diminish the heavy tax burden for citizens.

5. Estate Opposition

5.1. Complaints of the Parlement de Paris

The *Parlement de Paris* emerged in 1258/60 under Louis IX who dissolved the trial sessions (*grands assises*) institutionalised in the form of the jurist council (French: *parlement*) out of the *section judiciaire* of the *curia regis* (*conseil royal*). A group of professional jurists (*maîtres*) developed from the councils appointed at the beginning of each new session, at the same time causing a displacement of the seignorial judges by new royal judicial officers¹²⁵. The *Ordonnance* of 1364¹²⁶ fixed the occupation with legal scholars, appointed by the king and salaried as councils as well as the division into three chambers (*Grande Chambre* with 30 councils, *Chambre des Enquêtes* with 40 councils, *Chambre des Requêtes* with 8 councils)¹²⁷. The organisation which was valid until 1771¹²⁸ was only granted to the *Parlement* by the *Ordonnance of Montils-lès-Tours* 1453¹²⁹. The cooptation of councils established therein laid the foundation for the self-understanding both of the court of justice as well as the corporation of estate self-administration equipped with a distinctive political self-confidence. The right of the *Parlement de Paris* to register royal decrees in a legally valid form corresponded to the duty of registration of royal acts of legislation (*ordonnances, édits, déclarations, lettres patentes*). The right to examine the royal acts of legislation before them being registered developed from this. This right of appeal before the registration (*droit de remontrance avant l'enregistrement*)¹³⁰ became a political right of control against royal legislation culminating in the refusal of the registration and thereby obstruction of royal legislation at the peak of the resistance of the *parlements*, thus allowing the *Parlement* to become the strongest opponent of the Crown in the 18th century¹³¹.

¹²⁵ A.-É. Lair, *Hautes Cours Politiques*, cit., p. 73.

¹²⁶ Ordonnance contenant règlement sur l'administration de la justice aux requêtes du palais, les devoirs des magistrats, ceux des avocats et des sergens, Novembre 1364, cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, V, pp. 224 ss.

¹²⁷ The *Grand Chambre* headed by the King himself in case of important and solemn occasions ordained verdicts (*arrêts*) and sat as committee. The councils of the *Chambre des Enquêtes* (*enquêtes*: examinations) gave the instructions for the execution of trials. The task of the *Chambre des Requêtes* (*Requêtes*: request) was first of all the examination of the admissibility of the leaves to appeal, since 1364 it possessed an own competence of decision-making in first instance trials.

¹²⁸ The *Édit portant création des conseils supérieurs* 1771 redigated by Maupeou (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XXII, pp. 512 ss.) abolished the *parlements* that were reinstalled by the *Édit portant rétablissement des anciens officiers du parlement de Paris* 1774 (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, XXIII, pp. 43 ss.) even if so without the right to complain (*droit d'opposition et de remontrance*).

¹²⁹ The *Ordonnance ou Établissements pour la réformation de la justice, Montils-lès-Tours*, April 1453 (cit. in A. Jourdan-F. Decrusy-F.-A. Isambert, IX, pp. 202 ss.) regulates the streamlining of the work organisation, precision of the formulation of decisions (*arrêts*), commissioning with the redaction of the *Coutumes* and replaces the principle of election by the heredity of the membership in the *parlements*.

¹³⁰ "D'ordinaire, avant de modifier la loi qui lui était envoyée à l'enregistrement et surtout avant de refuser de l'enregistrer, le Parlement adressait au Roi des remontrances pour le supplier de retirer son édit ou d'y faire les changements nécessaires. C'était, à proprement parler, le seul cas où les remontrances fussent permises aux cours souveraines" (Flammermont, I, p. XXXVII).

¹³¹ However, the King could order the registration by conducting a court session (*lit de justice*) where he was present himself.

The creation of new *parlements* (1443 Toulouse, 1453 Grenoble, 1463 Bordeaux, 1477 Dijon¹³², 1501 Aix¹³³, 1515 Rouen¹³⁴, 1554 Rennes u.a.)¹³⁵ as sovereign courts of justice in the provinces did not question the primacy of the *Parlement de Paris cour capitale et souveraine du royaume*¹³⁶. Thanks to the largest court district comprising half France as well as the function of pairs jurisdiction, the *Parlement de Paris* pooled the resistance of the *parlements*: “*le Parlement séant à Paris est à proprement parler, le seul Parlement du Roi de France*”¹³⁷. Therefore, a restriction to the edited¹³⁸ sources of the *remonstrances de Parlement de Paris* appears to be justified as well as the so focused presentation representative for the resistance as a whole¹³⁹. Prevailing content of the complaints (*remonstrances*) was the defence of the ordinary and pairs jurisdiction against commissions, arrest warrants or evocations as exemption clauses of royal prerogative (*juridictions extraordinaires, justice retenue*)¹⁴⁰. As court of last instance with the largest court district and as pairs court¹⁴¹, the *Parlement de Paris* became the natural protector of the lower courts (*prévôtés; bailliages* or *sénéchaussées*) and the other sovereign courts of justice (*parlements*)¹⁴². The protest of the *Parlement de Paris* was directed against judicial arbitrariness towards pairs and ordinary subjects¹⁴³, may the majority of the here

¹³² The *Lettres portant création du parlement de Bourgogne* 1476 (cit. in A. Jourdan–F. Decrusy–F.-A. Isambert, X, pp. 767 ss.) regulated the organisation of the Parlement de Bourgogne in Dijon.

¹³³ The *Edit portant établissement du parlement de Provence* 1501 (cit. in A. Jourdan – F. Decrusy – F.-A. Isambert, XI, pp. 422 ss.) regulated the organisation of the Parlement de Provence in Aix.

¹³⁴ The *Edit portant érection de l'échiquier de Normandie en parlement* 1499 (cit. in A. Jourdan – F. Decrusy – F.-A. Isambert, XI, pp. 389 ss.) regulated the organisation of the Parlement de Normandie in Rouen.

¹³⁵ Still: Pau, Metz, Besançon, Douay, Nancy, Arras, Colmar, Perpignan, Bastia.

¹³⁶ B. Barbiche, *L'édit de Nantes : aspects diplomatiques et juridiques*, in *L'édit de Nantes, Exposition*, Nantes 1998, éd. Par Daniele Thomas, Nantes 1998, p. 47: “*la première cour de justice*”.

¹³⁷ Chap. VII, Essay historique concernant les droits et prérogatives de la Cour des Pairs de France qui est le Parlement seant à Paris. Tiré des Registres du dit Parlement, des ordonnances et édits de nos Roys, des Remonstrances a eux faites, des plus habiles jurisconsultes et historiens et d'autres monuments authentiques, B.N. n.a.fr.n° 1503.

¹³⁸ J. Flammermont, *Remonstrances du Parlement de Paris au XVIII^e Siècle*, I, 1715-1753, Paris 1888; J. Flammermont-M. Tourneux, II; J. Flammermont, *Remonstrances du Parlement de Paris au XVIII^e Siècle*, III, 1768-1788, Paris 1898.

¹³⁹ Spot test in further sources of Le Moy, Albert-Robert and Prost confirmed this.

¹⁴⁰ J. Flammermont, I, p. XLVI. Cf. P. Alvazzi del Frate, *Il giudice naturale*, pp. 162 ss.

¹⁴¹ Of all of its prerogatives, the *Parlement de Paris* defended its exclusive right as *Cour des pairs du Royaume* most severely (J. Flammermont, I, p. XLIX).

¹⁴² J. Flammermont, I, p. XLVII.

¹⁴³ J. Flammermont, I, p. LI. While the conditions of pairs jurisdiction were observed in the proceedings against Earl de Richelieu (May 10, 1716) and against the Earl de la Force (March 1, 1721), the trial against Lally-Tollendal (April 9, 1764-May 6, 1766) before the *Parlement de Paris* were by contrast illegally directed and instructed by virtue of *lettres de cachet*. The *Remonstrances sur l'Évocation du Procès du Duc de la Force des Parlement de Paris* of March 1, 1721 defend themselves against this: “*une évocation contraire aux intérêts des princes de votre sang et des pairs du royaume et de maintenir des usages sacrés et inviolables* (cit. in J. Flammermont, I, p. 140) and defend pairs jurisdiction: “*le droit attaché à la pairie et qu'on ne peut leur contester*”. “*Qu'il nous soit permis d'ajouter, Sire, que de toutes les évocations en matière criminelle il n'y en a point de plus irrégulière que celle que V.M. réserverait à sa seule personne*” (cit. in J. Flammermont, I, p. 144). The background of the *remonstrances* is the defence of pairs jurisdiction before the *Parlement de Paris* against royal commissions and evocations: “*Mais ce qui augmente les désirs des princes de votre sang et des*

captured sources concern pairs jurisdiction: The *Grandes Remontrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753¹⁴⁴, the *affaires du Grand-Conseil*¹⁴⁵ and the *affaire de Bretagne*¹⁴⁶ were the climax of the confrontation between Louis XV and the *parlements*¹⁴⁷.

a. Antonymy Office (office)- Commission (commission) in the complaints

The terminological contrast between missionary justice and judicial offices of the ordinary judgeship dominates the complaints against “*juges arbitraires*”¹⁴⁸, “*juges extraordinaires*”¹⁴⁹ and “*voies irrégulières*”¹⁵⁰. It is transferable to evocations and arrest warrants since both the evocations before the Crown Council as well as the ordered condemnation without court proceedings were of commission character: The Crown Councils are under the obligation of monarchical will, the arrest warrant carries in it the binding to instructions of the decision-maker¹⁵¹. In this sense, the *Remontrances sur*

pairs du royaume de n'avoir point d'autres juges que le Parlement ... mais comme un droit attaché à l'institution du Parlement et à la nature de la pairie, qu'un pair de France n'est tenu plaider, répondre ou ressortir même pour les causes qui touchent sa personne et les droits de sa pairie ailleurs ne en autre cour ne juridiction fors seulement en la cour de Parlement de Paris, qui est la cour des pairs” (cit. in J. Flammermont, I, p. 146).

¹⁴⁴ *Grandes Remontrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753: “Art. 12. Que l'évocation de la cause d'un pair, quel qu'en puisse être le motif, attaque directement l'essence de la pairie, celle de son parlement, seule Cour des Pairs et les droits de tous ceux qui y ont séance; que ladite évocation quel qu'en puisse être l'événement est préjudiciable à l'honneur des pairs, le Parlement étant le seul tribunal où leur innocence puisse être suffisamment établie ... Art. 14. Que ces évocations, défenses et prohibitions, concernant l'ordre judiciaire, peuvent encore moins être exécutées lorsqu'elles parviennent à son parlement sans être revêtues des marques anciennes et respectables de l'autorité dudit seigneur Roi et scellées du sceau royal; que ces formes font partie des lois qui intéressent la constitution de l'État” (Flammermont, I, p. 514).

¹⁴⁵ *Remontrances sur les Entreprises du Grand Conseil* of November 27, 1755 (cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 12 ss.); *Remontrances sur le Grand Conseil*, of March 19-20, 1768 (cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 856).

¹⁴⁶ *Remontrance (Parlement de Paris) sur l'État du Parlement de Bretagne et sur les Violences commises à l'Égard de divers membres de cette classe du Parlement*, de September 6, 1765 (cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 501, 503, 512). *Iteratives Remontrances (Parlement de Paris), Arrêtes et Représentations sur l'État du Parlement de Bretagne et la Commission de Saint-Malo* of February 2, 1766 (cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 534 ss.). *Remontrances sur la Disjonction des Procédure contre les Magistrats du Parlement de Bretagne*, of August 17, 1766 (cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 587 ss.).

¹⁴⁷ Compare M. Antoine, *Le dur métier du Roi, Études sur la civilisation politique de la France d'Ancien Régime*, Paris 1986, pp. 12 ss.; M. Antoine, *Louis XV*, Paris 1989, pp. 22 ss.; J. Egret, *Louis XV et l'opposition parlementaire (1715-1774)*, Paris 1970, pp. 10 ss.

¹⁴⁸ *Grandes Remontrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753, cit. in J. Flammermont, I, p. 569.

¹⁴⁹ *Ibid.*, p. 571.

¹⁵⁰ *Ibid.*, p. 574.

¹⁵¹ The missionary character of the evocation is described by the *Remontrances sur l'Évocation du Procès du Duc de la Force* des Parlement de Paris of March 1, 1721 in depth: “*les prince de votre sang et les pairs de votre royaume seraient tous les jours incertains de leur destinée, ils dépendraient d'une commission et l'honneur des premières personnes de l'État pourrait être confié à des hommes rassemblés au hasard à ces séances arbitraires qui n'excitent jamais la confiance, qui n'ont pas point de stabilité, qui disparaissent presque au moment qu'elles sont formées; et le princes de votre sang et les pairs du royaume, pour ne pas abandonner la personne qui serait accusée et pour*

les *Entreprises du Grand Conseil* of November 27, 1755 defended the pairs jurisdiction of the *Parlement de Paris* against evocations before the Great Crown Council: “*C’est à titre de droit que jouit de cette éminente prérogative la Cour du Roi et des Pairs, dont aucun membre ne peut être distrait pour être jugé et convenu ailleurs, ne par-devant autres juges et commissaires, au cas qu’il s’agit de son honneur, de sa personne et de son état*”¹⁵². This description of pairs jurisdiction as prerogative not to be condemned before any other judge or a commissioner and not to be deprived of the jurisdiction of the *Parlement de Paris* in all cases of professional honour, the person or the civil status does not formulate the content of pairs jurisdiction positively but in a defence against a threatening loss of rights. This argumentation relies on the antonymy of commission – office elaborated by the political science of the 16th century. This thesis is substantiated by the following statement of the same remonstrance about the hierarchy of competence of the ordinary judge within the regular judicial administration of which the commissions are not part of: “*Les juges ordinaires, liés les uns aux autres par cet ordre respectif, forment seuls toute la chaîne de l’administration régulière de la justice; ... les commissions ... ne font point corps avec cet ordre respectable dont l’autorité embrasse et soumet tous les citoyens*”¹⁵³.

In the defence of the pairs jurisdiction in *l’affaire de Bretagne*, too, the *Parlement de Paris* follows this chain of thought based on contrary terms by literally borrowing¹⁵⁴

veiller à sa défense, se trouveraient forcés de s’unir à des juges obscurs et des tribunaux souvent inférieurs, ce qu’ils ne pourraient faire sans avilir et prostituer leur dignité? (cit. in J. Flammermont, I, p. 145). Compare the Remonstrances sur les Évocations des Parlement de Paris of March 3, 1731: “*abus pour les renvoyer devant des commissaires. Que d’inconvénients ces évocations ainsi multipliées et ces commissions extraordinaires n’entraînent-elles pas après elles?*” (cit. in J. Flammermont, I, p. 238). The evocation in the Remonstrances sur l’Évocation du Procès du Duc de la Force des Parlement de Paris of March 1, 1721 is described as an expression of the will of the King beyond legal forms: “*Il ne nous reste plus qu’à demander justice à V.M. de la forme en laquelle l’évocation est prononcée; les rois n’ont coutume de manifester leur volonté à leurs parlements que par des édits, des déclarations ou des lettres patentes; ils nous est même défendu par vos ordonnances d’avoir égard à tout ce qui n’est point en forme de lettres patentes*” (cit. in J. Flammermont, I, p. 147).

¹⁵² Remonstrances sur les *Entreprises du Grand Conseil* of November 27, 1755, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 57.

¹⁵³ Remonstrances sur les *Entreprises du Grand Conseil* of November 27, 1755, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 62. Compare the Remonstrances sur le Grand Conseil of March 19-20, 1768: “*On y annonce le renvoi de plusieurs affaires devant les juges ordinaires, la révocation de plusieurs évocations, enfin la modification de ces attributions sans nombre qui avaient été trop facilement accordés et sans aucun prétexte légal. Mais celles de ces attributions qu’on laisse subsister deviennent forcées et nécessaires par la disposition de ce même édit, qui interdit aux juges ordinaires toute cour, juridiction et connaissance relativement à ces mêmes affaires*” (cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 857).

¹⁵⁴ “*Suivant les termes précis d’une loi de l’État, aucun des pairs, ... ne peut être distrait pour être jugé ne convenu ailleurs ni pardevant autres juges et commissaires au cas qu’il s’agit de son honneur, de sa personne et de son état*” Iteratives Rémontrances, (Parlement de Paris), Arrêtes et Représentations sur l’État du Parlement de Bretagne et la Commission de Saint-Malo of February 2, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 535). Also compare: Iteratives Rémontrances (Parlement de Paris), Arrêtes et Représentations sur l’État du Parlement de Bretagne et la Commission de Saint-Malo of February 2, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 541: “*être jugés ne convenus devant des commissaires*”. Iteratives Rémontrances (Parlement de Paris), Arrêtes et Représentations sur l’État du Parlement de Bretagne et la Commission de Saint-Malo of February 2, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 547: “*tous les dangers d’une commission*”. Iteratives Rémontrances (Parlement de Paris), Arrêtes et Représentations sur l’État du Parlement de Bretagne et la Commission de Saint-Malo of February 2, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 549: “*ne peuvent être ni jugés ni convenus devant des commissaires*”. Iteratives Rémontrances (Parlement de Paris), Arrêtes et Représentations sur l’État du

from the *Remontrances sur les Entreprises du Grand Conseil* of November 27, 1755. The commission sent to Bretagne in 1765 for the condemnation of the general prosecutor (*procureur général*) of the *Parlement de Rennes* Louis-Réné La Chalotais is condemned due to its political, individual case based character in contrary to the legally bound impartiality of the judgeship: “*Toute commission, Sire, dans l’ordre judiciaire, est réprouvée par les lois. Elles méconnaissent des juges qui ne sont nommés que suivant les circonstances et les événements, elles n’ouvrent l’entrée de leur sanctuaire qu’à ceux qui ... ne peuvent point avoir des vues particulières d’intérêt pour les faire réussir et conservent non seulement le fond, mais l’apparence de l’impartialité qui fait le caractère de la loi même*”¹⁵⁵. The legal fixation of the competent judge guarantees independent justice, the *ad-hoc* commissioning of commissioners evokes the suspicion of partiality for the plaintiff: “*Cette maxime s’oppose non seulement à tout établissement de commissaires particuliers, mais à tout choix arbitraire d’un tribunal entier; l’accusé a un droit acquis sur le tribunal désigné par la loi, droit dont on ne peut sans injustice le dépouiller; le soustraire aux ministres que la loi a pris pour ses organes, c’est le priver du jugement de la loi, au défaut duquel il ne reste plus que le jugement de l’homme; enfin, le tribunal choisi deviendrait suspect à l’accusé par le choix même qui en aurait été fait et par la préférence qui lui serait donnée*”¹⁵⁶. Legal certainty (*sûreté des sujets*) and the subjects’ confidence in justice (*confiance qu’ils ont dans votre justice souveraine*) is destroyed by the use of instruction-bound commissioners signalling the Crown’s interest in an opportune ending of proceedings: “*Le maintien de ce principe de droit public, consacré d’âge en âge par les ordonnances, n’est jamais plus nécessaire que dans les affaires criminelles. L’altération qu’il pourrait souffrir tendrait à porter atteinte à la sûreté des sujets de V.M. et à affaiblir la confiance qu’ils ont dans votre justice souveraine*”¹⁵⁷. The exceptional character of the commissions (“*commissions extraordinaires*”¹⁵⁸) caused fear and dismay¹⁵⁹ and nurtures the suspicion of judicial scandal. Correspondingly, for the

Parlement de Bretagne et la Commission de Saint-Malo of February 2, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 553: “*Que cette nouvelle entreprise doit être attribuée moins à ces commissaires, qui n’exercent qu’une ombre de justice versatile et arbitraire, qu’aux ennemis secrets de la magistrature, qui veulent précipiter les démarches, pour rendre, s’il était possible, les engagements irrévocables*”.

¹⁵⁵ Représentations sur l’Envoi d’une Commission de Trois Conseillers d’état et de Douze Maîtres des Requêtes pour tenir le Parlement de Rennes of December 8, 1765, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 527 ss. Also compare Royer, *Société judiciaire*, pp. 141 ss.

¹⁵⁶ Remontrances sur l’Évocation du Procès Criminel de MM. de la Chalotais et Consorts of December 5-8, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 663 ss. The *ad-hoc* character of the exceptions by virtue of royal prerogative is also mourned by the Remontrances sur les Entreprises du Grand Conseil of November 27, 1755: “*L’idée même d’un tribunal qui change à chaque instant, par état, et d’assiette et d’objet, exclut évidemment toute apparence de juridiction sur les personnes, de territoire et de ressort sur les sièges inférieurs; et ces droits ne peuvent appartenir qu’aux tribunaux ordinaires qui ont un caractère déterminé, un rang fixé par ce caractère même, un objet qui est le principe et de ce caractère et de ce rang; qui entrent, en un mot, par leur propre nature*” (cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 50).

¹⁵⁷ Représentations sur l’Envoi d’une Commission de Trois Conseillers d’état et de Douze Maîtres des Requêtes pour tenir le Parlement de Rennes of December 8, 1765, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 527 ss.

¹⁵⁸ Grandes Remontrances sur les Refus de Sacrement of April 9, 1753, cit. in J. Flammermont, I, p. 544. Compare the Remontrances sur les Évocations, Cassations et Rétections contraires aux Ordonnances of June 1-5, 1767, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 800: “*Et combien de bureaux sous le titre de commissions extraordinaires!*”

¹⁵⁹ “*L’établissement de ces commissions, Sire, a été toujours regardé par vos peuples avec frayeur et consternation; ils n’ont cessé d’en porter des plaintes ... Cette impression universelle a fait voir dans tous les temps que ceux qui avaient*

Remontrances sur la Disjonction des Procédure contre les Magistrats du Parlement de Bretagne of August 17, 1766, it is incompatible with justice that ordinary courts are permanently deprived of trials and that proceedings are treated by the use of individual case provisions that in any case constitute acts of power: “*il est inconciliable avec la justice que l’instruction soit ensuite perpétuellement soustraite au cours des règles ordinaires, perpétuellement composée et décomposée par des règles créées pour l’affaire, qui présente à chaque circonstance des actes de la pleine puissance*”¹⁶⁰.

b. Orientation of the judicial highness (*justice retenue*) on law (*droit*) in the complaints

The terminological differentiation between office and commission used in the remonstrances is justified by the orientation of judicial highness (*justice retenue*) towards law (*droit*) by the anti-Machiavellian literature of the 16th century. The (estate) anti-Machiavellian obligation of the law as will of the sovereign (*loi*) on the justice of natural and godly law (*droit*) may again be found in the self-understanding of the *parlement* as hoard of the laws (*dépôt des lois*) and guardian of the fundamental laws (*lois fondamentales*). The *Parlement de Paris* decides about the legality of the normative acts of the Monarch that are to be registered using the right of complaint (*droit d’opposition et de remontrance*)¹⁶¹. The existence of the estates based on fundamental law is the prevailing topos of the complaints. The graduation of estate offices (*gradation des pouvoirs intermédiaires*) is sacred legacy (*dépôt sacré*) linking the authority of the King and the confidence of the people¹⁶². In reminiscence of Bodin’s conception of the fundamental laws, the unalterable order of competences of the judicial offices embodies the justice of natural and godly law. The multitude of evocations and commissions after the complaint of the *Remontrances sur un Arrêt du Conseil cassant un*

subi les peines prononcées par ces tribunaux irréguliers n’avaient pas été condamnés par justice, mais par commissaires” (Représentations sur l’Envoi d’une Commission de Trois Conseillers d’état et de Douze Maîtres des Requêtes pour tenir le Parlement de Rennes of December 8, 1765, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 527 ss.).

¹⁶⁰ *Remontrances sur la Disjonction des Procédure contre les Magistrats du Parlement de Bretagne* of August 17, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 587 ss.

¹⁶¹ Mestre, in *Collection d’Histoire des Idées politiques*, pp. 21 ss. Both the thought of the hoard of the laws as well as the thought of the fundamental laws will be adopted by Montesquieu on his fourth chapter of the second book of *De l’Esprit des Lois*: “*Les pouvoirs intermédiaires, subordonnés et dépendants, constituent la nature du gouvernement monarchique, c’est-à-dire de celui où un seul gouverne par des lois fondamentales*” (Montesquieu, *Œuvres complètes*, texte présenté et annoté par Roger Caillois, *De l’Esprit des Lois*, *Œuvres complètes*, II, Paris 1833, p. 247) Montesquieu begins the fourth chapter of the second book. “Il ne suffit pas qu’il y ait, dans une monarchie, des rangs intermédiaires; il faut encore un dépôt de lois” (Montesquieu, *De l’Esprit des Lois*, *Oeuvres complètes*, II, p. 249) This is what Montesquieu’s call for the preserving role of the *parlements* looks like. The thought of a *dépôt* is intensified by the right of registration of the *Parlement de Paris* for royal acts of legislation: “Ce dépôt ne peut être que dans les corps politiques, qui annoncent les lois lorsqu’elles sont faites et les rappellent lorsqu’on les oublie” (Montesquieu, *De l’Esprit des Lois*, II, 4, *Oeuvres complètes*, II, p. 249).

¹⁶² *Grandes Remontrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753, cit. in J. Flammermont, I, p. 568: “Les monarchies ne se soutiennent, Sire, que par l’observation d’un ordre invariable dans l’administration de la justice ... gradation de pouvoirs intermédiaires ... dépôts sacrés, où votre autorité souveraine et la confiance des sujets s’unissent intimement ... Les évocations, Sire, sont le renversement de cet ordre politique”.

Arrêt de la Grand'Chambre of July 25, 1731 reverses the natural order of competences: “*La multitude des évocations et des commissions extraordinaires tendent à intervertir l'ordre naturel des juridictions*”¹⁶³. The estate idea of extra-statutory justice of natural law (*droit*) is mirrored in the terminology of the *ordre naturel des juridictions*. Accordingly, the sovereign may not interfere within in the order of competences at free will: “*à ne pas multiplier les évocations sans nécessité*”¹⁶⁴. Rather, it is put on a level with the public good (*bien public*) in the *Grandes Remontrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753¹⁶⁵. Corresponding to the orientation of sovereignty towards the law, monarchical judicial highness has to observe the unalterable order of competences found in the organisation of the courts: “*Les monarchies ne se soutiennent, Sire, que par l'observation d'un ordre invariable dans l'administration de la justice*”¹⁶⁶. The *Remontrances sur les Refus de Sacrement* of April 4, 1753 do not perceive the restriction of sovereignty by godly law, the rules of natural justice and the fundamental law a contradiction of the liberty of positive laws: “*Trois sortes de lois ... bornent la puissance de Souverain sans intéresser la souveraineté: les lois de Dieu, les règles de justice naturelle et non positive (étant le propre de la seigneurie publique d'être exercée par justice, et non à discrétion), finalement les lois fondamentales de l'État*”¹⁶⁷. The admonished execution of natural justice by the ordinary justice (*justice*) and not by the free will of the monarch (*discrétion*) that is to be found in the parenthesis, reminds of Bodin's description of equity (*équité*) which is not at the disposal of the sovereign's will¹⁶⁸. The absolutism articulated in the *Séance Royale, dite de la Flagellation*, of March 3, 1766¹⁶⁹ negates the estate anti-Machiavellian idea of an extra-statutory justice of natural laws: “*que l'ordre public tout entier émane de moi et que les*

¹⁶³ *Remontrances sur un Arrêt du Conseil cassant un Arrêt de la Grand'Chambre* of July 25, 1731, cit. in J. Flammermont, I, p. 244. Compare the *Remontrances sur l'Arrêt du Conseil du 30 Juillet évoquant l'appel comme d'Abus interjeté contre une Ordonnance de l'Archevêque de Paris* of September 3, 1731: “*C'est donc le pouvoir qui nous a toujours été acquis de maintenir vos droits les plus respectables; c'est le rétablissement de l'ordre naturel des juridictions; c'est l'exécution des ordonnances et la conservation des anciennes maximes du royaume que nous réclamons aujourd'hui?*” (cit. in J. Flammermont, I, p. 274).

¹⁶⁴ The answer of the royal chancellor of January 15, 1731 to the *Remontrances* of the Parlement de Paris of January 9, 1731: “*C'est en suivant toujours des règles si sûres, qu'au lieu de se plaindre des évocations, votre compagnie aura la satisfaction beaucoup plus honorable pour elle de les prévenir ... à ne pas multiplier les évocations sans nécessité?*” (cit. in J. Flammermont, I, p. 241).

¹⁶⁵ *Grandes Remontrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753, cit. in J. Flammermont, I, p. 571: “*Elles (les évocations en matières criminelles) sont prohibées ... comme contraires au bien public, soit par l'impunité qu'elles assurent souvent aux crimes les plus graves ... soit parce que les peines qui peuvent être infligées aux coupables par des juges extraordinaires...*”.

¹⁶⁶ *Grandes Remontrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753, cit. in J. Flammermont, I, p. 568. The *Remontrances sur la Déclaration du Dixième et l'Édit Rétablissant les Offices Municipaux* of December 18, 1733 demand the continuity of ordinary jurisdiction: “*devant les mêmes juges, devant lesquels elles auraient dû être portées par les anciens officiers ... l'exercice de la juridiction ordinaire soit conservé en son entier*” (cit. in J. Flammermont, I, pp. 316 ss.)

¹⁶⁷ *Grandes Remontrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753, cit. in J. Flammermont, I, p. 526.

¹⁶⁸ J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 155.

¹⁶⁹ “*comme s'il était permis d'oublier que c'est en ma personne seule que réside la puissance souveraine, dont le caractère propre est l'esprit de conseil, de justice et de raison; que c'est de moi seul que mes cours tiennent leur existence et leur autorité ... que c'est à moi seul qu'appartient le pouvoir législatif sans dépendance et sans partage*” (*Séance Royale, dite de la Flagellation* of March 3, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 557).

*droits et les intérêts de la Nation, dont on ose faire un corps séparé du Monarque, sont nécessairement unis avec les miens et ne reposent qu'en mes amis*¹⁷⁰. If the primacy of law is negated, the ordinary judicial offices lose their protection of existence: “*les magistrats sont mes officiers chargés de m’acquitter du devoir vraiment royal de rendre la justice à mes sujets, fonction qui les attache à ma personne et qui les rendra toujours recommandables à mes yeux*”¹⁷¹. The judges are seen as royal commissioners executing the judicial function in personal dependence on the monarch. The *Remontrances sur l’Évocation du Procès Criminel de MM. de la Chalotais et Consorts* of December 5-8, 1766 are based on the fundamental law hierarchy of competences (*l’institution des tribunaux fixes et invariables*)¹⁷² which as extra-statutory natural law (*droit naturel*) is not at the disposal of the monarch: “*Ces lois, Sire, n’ont été ni faites ni établies; elles sont nées avec la Monarchie, ou plutôt avec l’humanité; elles font partie du droit naturel, du droit national; elles sont communes à tous les citoyens sans distinction d’ordre, de dignité, de fonctions ... elles sont un des plus fermes soutiens du trône; par elles, le Monarque, pour qui la bienfaisance est le gage le plus sûr de l’attachement et de la fidélité de ses sujets, paraît ne contribuer jamais à la prononciation des peines et remet tout, la désignation même des juges, à la disposition des lois*”¹⁷³. The determination of the competent judge is alone governed by pre-state, natural law based fundamental laws which are equal to all citizens irrespective of their standing, dignity and offices. The thought of indiscriminate commonality of the fundamental law’s competence rules points to the protective function of the judge who is the same for everybody. The protest in the *affaire de Grand Conseil*, too, assumes rules of competence given by fundamental law regulating the hierarchy of jurisdiction with its competences and mutual controls as well as assuring judges that are easily accessible and whose capability and impartiality is guaranteed by the law itself: “*De ce genre sont ces lois sur lesquelles est fondé le système général de l’administration de la justice en France et qui fixent l’ordre hiérarchique des juridictions, leurs droits, leur compétence et leur autorité respective, ces lois qui assurent aux citoyens des juges, tant en matière civile qu’en matière criminelle, des juges dont l’accès est toujours facile et dont la loi elle-même garantit aux yeux des peuples la capacité et l’impartialité. L’ordre fixe et permanent établi par ces lois ... est incompatible avec l’arbitraire qui inspire la fréquence des évocations et préside à la formation des commissions extraordinaires*”¹⁷⁴. This fixed and permanent order of competences of the fundamental

¹⁷⁰ Séance Royale, dite de la Flagellation of March 3, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 558.

¹⁷¹ Séance Royale, dite de la Flagellation of March 3, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 556.

¹⁷² *Remontrances sur l’Évocation du Procès Criminel de MM. de la Chalotais et Consorts* of December 5-8, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 663 ss.: “*Le principe d’où elles (lois criminelles) dérivent, et qu’elles ont puisé dans l’établissement de la société même, est que, pour en conserver l’harmonie, la loi exige des sujets le sacrifice de la liberté naturelle, et que la loi doit à son tour protéger et garantir la liberté légitime des sujets. De cette protection, Sire, promise par la loi, résulte l’institution des tribunaux fixes et invariables devant lesquels doivent être portées, suivant la nature et le lieu des délits ou suivant l’ordre des personnes, les accusations contre tous les citoyens; la loi a prévu que si elle se réservait le pouvoir de former ou de choisir le tribunal dans le moment de l’accusation même, l’accusé pourrait craindre qu’elle ne le livrât à l’oppression ou à l’animosité; que chacun perdrait l’idée de sa sûreté, et que les peuples ne se croiraient plus protégés par la loi*”.

¹⁷³ *Remontrances sur l’Évocation du Procès Criminel de MM. de la Chalotais et Consorts* of December 5-8, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 663 ss.

¹⁷⁴ *Remontrances sur le Grand Conseil* of March 19-20, 1768, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 867.

laws is according to the further thought of the *Remontrances sur le Grand Conseil* of March, 19-20, 1768 incompatible with arbitrariness causing the frequency of evocations and the creation of commissions. Commissions violate the order of competences of the fundamental law: “*autres que les juges ordinaires des lieux ... les juges ordinaires des parties ... pour faire cesser les plaintes à nous faites par nos sujets à l’occasion des commissions extraordinaires, par ci-devant décernées, avons révoqué et révoquons toutes lesdites commissions extraordinaires, voulant poursuites être faites de chaque matière par-devant les juges à qui la connaissance en appartient*”¹⁷⁵.

c. Calls for the natural judge in the complaints

aa. Protective function “natural judge“ as efflux of natural law

In the antonymy legally destined judicial office – instruction-bound commissioner, estate natural law (*droit naturel*) battles absolutistic arbitrariness resulting from ruler destined equity. The calls for the legally destined judge (*juges désignés par la loi même*), for the natural judge (*juges naturels que les lois leur assuraient*) originate from this antonymy¹⁷⁶.

The exceptional character of the evocations as opposed to the legally and by *ordonnances* fixed competences is the origin for the call for legitimate (*juges légitimes*)¹⁷⁷ and natural judges (*juges naturels*)¹⁷⁸ in the complaint against the evocation in the trial of Earl de la Force of March 1, 1721¹⁷⁹ and in the complaints about the evocations of January 9, 1731¹⁸⁰. The terminology *juge naturel* alludes to the estate idea of an extra-statutory justice of natural law (*droit*) and asserts itself in the formulations of the following complaints (instead of the designation *juge ordinaire*)¹⁸¹.

¹⁷⁵ *Remontrances sur le Grand Conseil* of March 19-20, 1768, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 868.

¹⁷⁶ Parlement de Paris, Verdict of March 19, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 562 ss.

¹⁷⁷ *Remontrances sur l’Évocation du Procès du Duc de la Force* des Parlement de Paris of March 1, 1721, cit. in J. Flammermont, I, p. 143.

¹⁷⁸ *Remontrances sur l’Évocation du Procès du Duc de la Force* des Parlement de Paris of March 1, 1721, cit. in J. Flammermont, I, p. 145. *Remontrances sur les Évocations* des Parlement de Paris of March 9, 1731, cit. in J. Flammermont, I, p. 235.

¹⁷⁹ “*Nous osons, Sire avec confiance que les procès criminels ne sont point sujet à évocation. Les accusés ... s’ils sont innocents, V.M. doit leur laisser la liberté entière de se justifier devant leurs juges ... il reste toujours un juste soupçon qu’on ne s’est tiré des voies ordinaires (tribunaux ordinaires) que parce qu’on n’avait pas assez de confiance en son innocence et qu’on voulait se procurer l’impunité ... d’une justification qu’ils ne trouveront jamais que par une absolution prononcée par leurs juges légitimes*” (*Remontrances sur l’Évocation du Procès du Duc de la Force* des Parlement de Paris of March 1, 1721, cit. in J. Flammermont, I, pp. 143 ss.).

¹⁸⁰ “*et vos sujets se sont toujours crus vexés, travaillés et molestés, suivant le langage des ordonnances, lorsque par la voie des évocations, on leur a ôté leurs juges naturels déjà instruits de leurs affaires pour leur en donner d’autres qu’ils ne connaissent pas, qu’ils croient moins versés dans les matières de juridiction ordinaire et contentieuse, et auprès desquels ils ne trouvent plus les mêmes accès ni les mêmes facilités*” (*Remontrances sur les Évocations* Parlement de Paris of March 9, 1731, cit. in J. Flammermont, I, p. 235). Compare *ibid.*, p. 236: “*des évocations qui tendaient à troubler l’ordre de la justice et étaient toujours à charge à leurs peuples ... les voies d’évocations, d’attributions et de commissions extraordinaires pour le dépouiller de sa juridiction la plus légitime se multiplient tous les jours;*”. Compare *ibid.*, p. 237: “*et on les prive malgré eux de la consolation de l’obtenir de leurs juges naturels en qui ils avaient mis toute leur confiance*”. Compare *ibid.*, p. 238: “*Arrêtés par la crainte des évocations fréquentes qui les menacent, ... les autres ne peuvent se résoudre à suivre la voie de l’évocation qui les prive de leurs juges naturels*”.

¹⁸¹ *Remontrances sur l’Arrêt du Conseil* du 30 Juillet évoquant l’appel comme d’Abus interjeté contre

The confrontations in the *affaire de Bretagne* solidify this thought even further. The terminological contrast between *ad-hoc* selection of the commissioner and the legal fixation of the ordinary judge is based on the natural law for judicial highness embodied in the fundamental laws. Thus, the legally determined judges (*juges désignés par la loi même*)¹⁸² are guaranteed by fundamental law. This extra-statutory dimension of meaning of the determination of competences is confirmed by the equation of legal and natural judge (*juges naturels que les lois leur assuraient*)¹⁸³. This chain of thought of the verdict of the *Parlement de Paris* of March 19, 1766 following the *Séance Royale, dite de la Flagellation* is of great significance for the appreciation of the natural judge as protective shield against state arbitrariness. While fundamental law competence of the natural judge is not at the disposal of the monarch's will, the *ad-hoc* determination of commissioners signalises an arbitrary selection: “*Qu'en des droits les plus précieux des sujets, puisqu'il est la sauvegarde de leur fortune, de leur honneur et de leur vie, est qu'ils ne soient pas distraits de leur juridiction naturelle et livrés à des juges que leur donnerait un choix arbitraire qui, arraché par surprise ou par importunité, pourrait servir la passion de leurs ennemis*”¹⁸⁴. The idea of justice of natural law embodied in the state fundamental laws is going to turn out as the congruent argumentation of anti-Machiavellian literature of the 16th century and constitutional argumentation of the post-revolutionary 18th and 19th century to come. The natural judge appears as focal point of a continuity between estate and constitutional claims.

It is already at this point, that it becomes evident that the guarantee of the natural judge (*le droit fondamental au juge naturel*) did not originate from a revolutionary thought after 1789 but the continuity between estate and constitutional criticism of justice. The claims of the *Remontrances sur l'Enlèvement des Pièces concernant le Procès attribué au Parlement par les Lettres Patentes du 18 Juillet 1765* of June 1, 1766 for the “*Connaissance au tribunal naturel*”¹⁸⁵ and the *Remontrances sur les évocations, cassations et rétentions contraires aux ordonnances* of June 1-5, 1767 for the “*juges qui en doivent naturellement connaître*”¹⁸⁶

une Ordonnance de l'Archevêque de Paris of September 3, 1731, cit. in J. Flammermont, I, p. 271: “*ces explications nous avaient été adressées comme juges naturels de l'appel comme d'abus*”. Remontrance (Parlement de Paris) sur l'État du Parlement de Besançon of April 4, 1759, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 217: “*La Cour, considérant que ... mais même aux droits qu'ont tous les citoyens en général de ne pouvoir être punis que conformément aux lois et après un examen juridique fait par leurs juges naturels*”

¹⁸² Parlement de Paris, Verdict of March 19, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 562 ss.

¹⁸³ Parlement de Paris, Verdict of March 19, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 562 ss.: “*qu'une des plus essentielle pour le bonheur des peuples et le maintien de l'autorité souveraine est celle qui assure à chaque citoyen des juges désignés par la loi même ... que le magistrat ne puisse être destitué que par forfaiture préalablement jugée et déclarée judiciairement, et selon les termes de justice, au juge compétent ... qu'en conséquence ladite cour, chargée du maintien des lois, n'a pu voir sans douleur et sans effroi les actes multipliés d'une procédure irrégulière tenue à Saint-Malo par des commissaires contre des magistrats du parlement de Bretagne, qui se sont vus par là privés des juges naturels que les lois leur assuraient au double titre de magistrats et de citoyens...*”

¹⁸⁴ Parlement de Paris, Verdict of March 19, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 562 ss.).

¹⁸⁵ Remontrances sur l'Enlèvement des Pièces concernant le Procès attribué au Parlement par les Lettres Patentes du 18 Juillet 1765 of June 1, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 565.

¹⁸⁶ “*que les instances pendantes en icelui fussent renvoyées par-devant les juges qui en doivent naturellement connaître ... qu'à l'avenir, par évocation ou autrement, il ne puisse prendre connaissance de tels différends, qui seront traités par-devant les juges ordinaires, et par appel aux parlements, qu'aucunes lettres ne pussent être expédiées dans les chancelleries*”

continue this development. Against the evocations of pair quarrels before the Crown Council, the *Remontrances sur les Évocations, Cassations et Rétentions contraires aux Ordonnances* of June, 1-5, 1767 referred to the observance of competences guaranteed by fundamental law: “Il en résulte que le Conseil ne peut évoquer ... et à la charge de laisser les parties au tribunal que la loi leur assigné”¹⁸⁷.

The *Remontrances sur le Grand Conseil* of March, 19-20, 1768 are also marked by the orientation of judicial highness towards natural law which is fundamental for the terminological contrast between commissioner (also referred to as *chambre de justice*) and natural judge. The equation of legal and natural judge marks the end of the development. The image of the resistance of the *Parlement de Paris* is being completed. For instance, the *Remontrances sur le Grand Conseil* of March, 19-20 1768 question the commissary practice of depriving the citizen of his natural judge determined by law and who commands confidence in the same way as does the law: “de quel œil, Sire, ces mêmes peuples français peuvent-ils voir une chambre de justice qui fournit à chaque instant le moyen facile de les distraire de leurs juges naturels, des juges désignés par la loi, des juges dans lesquels ils ont placé la confiance qu’ils ont dans la loi?”¹⁸⁸. The defence of the ordinary competence against evocations and other *ad hoc* attributions (*attributions*) agrees to this: “Tous ces abus, Sire, prennent leur source dans la nature et l’essence de l’assemblée dite Grand Conseil, qui, n’existant que par des évocations et des attributions contre lesquelles les lois réclament, qui, dépouillant les tribunaux ordinaires de la juridiction qui leur appartient naturellement, les Cours souveraines de leurs droits les plus essentiels et tous les citoyens du droit qu’ils ont de ne pouvoir être distraits de leurs juges naturels, est nécessairement en contradiction avec les lois, avec les tribunaux, avec l’État entier”¹⁸⁹. The proliferate wording reprimands evocations and *ad hoc* attributions that deprive the courts of their ordinarily attributed jurisdiction, the court of justice of its fundamental rights, all citizens of their natural judge and thereby necessarily are in contravention of the fundamental state laws, the courts and the state as a whole. The application of natural law by the courts and sovereign courts of justice confirms the further development of the idea of justice of the natural law elaborated in the anti-Machiavellian literature of the 16th century. By describing the natural law of the courts and the sovereign courts of justice, the *Remontrances sur le Grand Conseil* of March, 19-20, 1768 refer to the estate understanding of the law of the judicial office. The objective protective content comprises the orientation of the highest state power on the fundamental laws (*lois fondamentales*).

The interpretation of the natural judge in the language of the remonstrance as a human right protecting individually is therefore inconceivable. The formulation of the natural judge is not an innovation of the individual rights of the Age of

ni arrêts donnés en son conseil pour distraire les sujets de leur juridiction ordinaire, et par évocation générale ou particulière des causes introduites dans les cours souveraines ou inférieures” (*Remontrances sur les Évocations, Cassations et Rétentions contraires aux Ordonnances* of June 1-5, 1767, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 737).

¹⁸⁷ *Remontrances sur les Évocations, Cassations et Rétentions contraires aux Ordonnances* of June 1-5, 1767, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 752.

¹⁸⁸ *Remontrances sur le Grand Conseil* of March 19-20, 1768, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 865.

¹⁸⁹ *Remontrances sur le Grand Conseil* of March 19-20, 1768, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 896.

Enlightenment.

The following remonstrances repeat the reached state of development. For instance, the *Représentations sur la Nomination d'une Commission chargée de l'Examen des Titres des Droits Perçus dans les Marchés* of September 4, 1768 formulate the demand that it may only be condemned by legally determined judges and in legally administered formulas: “*et qui ne peuvent être déterminées que par les juges désignés par les lois et suivant les formes qu'elles prescrivent*”¹⁹⁰. The *Nouvelles Remonstrances sur l'État de la Congrégation de Saint-Maur et sur les Atteintes portées par la Commission des Réguliers aux Propriétés des Communautés* of February 10-15, 1784 join in the protest against the deprivation of the natural judge: “*ne faisant que dépoûiller les juges naturels pour saisir un tribunal illégal*”¹⁹¹. So do the *Itératives Remonstrances sur l'État de la Congrégation de Saint-Maur* of February 13, 1785¹⁹².

bb. Protective dimension “immediate vicinity of justice”

The protective dimension of the natural judge as efflux of natural law is completed by another thought of protection. The contrast between ordinary courts and commissions, evocations and other exceptions by virtue of monarchical judicial highness is perceived as antagonism between local estate self-administration and monarchical centralism. It is already the *Grandes Remonstrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753 that criticize the Parisian centralism far away from the homes of those seeking justice: “*et d'obtenir justice loin de leurs maisons et domiciles*”¹⁹³. The tension between monarchical central power and local estate interests are put into practice by the *Remonstrances sur les Entreprises du Grand Conseil* of November 27, 1755 in the form of the claim for competent judges in the immediate vicinity. The evocations deprive those seeking justice of their ordinary courts thus forcing them to appear before remote courts: “*toutes évocations, comme contraires à l'ordonnance établie en la justice ... doivent être cassées ... par le moyen desquelles ils sont souvent pour peu de chose distraits de leurs juridictions, et contraints d'aller plaider loin de leurs domiciles*”¹⁹⁴. The *Remonstrances sur le Grand Conseil* of March 19-20, 1768 mention the protective dimension of justice in the immediate vicinity: “*Sire, il est un ordre de juridictions en France; la sagesse de nos monarques a, pour l'avantage et la commodité de leur sujets, établi des juges territoriaux, qui dans le ressort qui leur est assigné, jugent et terminent les différends qui s'élèvent entre les citoyens*”¹⁹⁵. The call of the *Remonstrances sur la Perception Illégale de Divers Droits Domaniaux Effectuée en Vertu d'Arrêts du Conseil* of March 19-20, 1768 for “*les juges des lieux*”¹⁹⁶ and the formulation of the

¹⁹⁰ Cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 950. Compare *ibid.*, p. 951: “*l'avantage d'être jugés par leurs juges ordinaires*”.

¹⁹¹ Cit. in J. Flammermont, III, p. 532.

¹⁹² Cit. in J. Flammermont, III, p. 607: “*arrachés à leur tribunal naturel*”.

¹⁹³ *Grandes Remonstrances sur les Refus de Sacrement* of April, 1753, cit. in J. Flammermont, I, p. 574.

¹⁹⁴ *Remonstrances sur les Entreprises du Grand Conseil* of November 27, 1755, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 45.

¹⁹⁵ *Remonstrances sur le Grand Conseil* of March 19-20, 1768, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 857.

¹⁹⁶ *Remonstrances sur la Perception Illégale de Divers Droits Domaniaux Effectuée en Vertu d'Arrêts du Conseil* of March 19-20, 1768, *Jurés Auneurs de Toiles*, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p.

Représentations sur la Cherté du Blé et du Pain of November 22, 1768 of “*le juge des lieux*”¹⁹⁷ and “*les juges ordinaires des lieux*”¹⁹⁸ round off the picture of the development of the additional protective dimension of the immediate vicinity.

cc. Call for the natural judge as a fundamental law

The call for the natural judge already articulated in 1721¹⁹⁹ and recurring in the time to follow²⁰⁰ solidifies in the dispute about the *affaire du Grand Conseil* 1768 towards the fundamental law. The declaration of the *Parlement de Paris* of May 3, 1788 which is ground-breaking vis-à-vis the Crown is at the end of this development.²⁰¹ In its session on May 3, 1788, the *Parlement* as climax of this evolution and not as a revolutionary thought formulates this principle in the form of one of the fundamental laws of the Kingdom: France was a legal monarchy and its fundamental laws comprised the right of every citizen not to be referred to other than the natural judge. The natural judges were those determined as judges by law: “*La cour, ... déclare que la France est une monarchie, gouvernée par le roi, suivant les lois; ... que de ces lois, plusieurs qui sont fondamentales embrassent ... le droit de chaque citoyen de n'être jamais traduit, en même matière, par devant d'autres juges que les juges naturels, qui sont ceux que la loi désigne*”²⁰².

The resistance of the *parlements* as mouthpiece of the general estates that had been deprived of their powers did not go against judicial highness (*justice retenue*) by virtue of which the monarch was able to bring cases before the Crown Council (*évocation*), to attribute them to the Crown Council (*attribution*), to decide without proceedings making use of arrest warrants (*lettre de cachet*) or to commission commissioners with the decision to be made. As advocate of estate natural law (*droit naturel*), the protest of the *Parlement de Paris* defends the estate hierarchy of competences (*ordre hiérarchique des juridictions*)²⁰³ eliminating any kind of arbitrariness, against the dictate of equity of the

919.

¹⁹⁷ *Représentations sur la Cherté du Blé et du Pain* of November 22, 1768, cit. in J. Flammermont, T. III, p. 8.

¹⁹⁸ *Représentations sur la Cherté du Blé et du Pain* of November 22, 1768, cit. in J. Flammermont, T. III, p. 28.

¹⁹⁹ “*Tous les hommes ont des juges naturels auxquels ils répondent en matière criminelle sans qu'on puisse les évoquer*” (*Remontrances sur l'Évocation du Procès du Duc de La Force des Parlement de Paris* of March 1, 1721, cit. in J. Flammermont, I, p. 145).

²⁰⁰ “*Qu'en des droits les plus précieux des sujets, puisqu'il est la sauvegarde de leur fortune, de leur honneur et de leur vie, est qu'ils ne soient pas distraits de leur juridiction naturelle et livrés à des juges que leur donnerait un choix arbitraire qui, arraché par surprise ou par importunité, pourrait servir la passion de leurs ennemis*” (*Verdict of the Parlement de Paris* of March 19, 1766 after the *Séance Royale*, dite de la *Flagellation* of March 3, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 563).

²⁰¹ *Arrêté du parlement, les pairs y séant, concernant les édits projetés, du 3 mai 1788*, cit. in J. Flammermont, T. III: pp. 745 ss.; A. Jourdan-Decrusy-F. A. Isambert, XXVIII, p. 533; also in J. Egret, *La pré-révolution française, 1787-1788*, Paris 1962, p. 201; Marcaggi, appendix, p. 242.

²⁰² *Arrêté du parlement, les pairs y séant, concernant les édits projetés, du 3 mai 1788*, cit. in J. Flammermont, T. III: pp. 745 ss.; A. Jourdan-Decrusy-F. A. Isambert, XXVIII, p. 533; also in Egret, *pré-révolution*, p. 201; Marcaggi, appendix, p. 242.

²⁰³ *Remontrances sur le Grand Conseil* of March 19-20, 1768, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 867.

Monarch. The protest of the *remonstrances* continues the kind of anti-Machiavellianism portrayed by Bodin²⁰⁴ that does not tolerate any will of the sovereign detached from the idea of justice of natural and godly law²⁰⁵. Exceptional courts by virtue of judicial highness (*attribution, évocation, lettre de cachet, commission*) contravene natural and godly law embodied in the fundamental estate laws if not justified by equity (*aequitas, équité; cause iuste & raisonnable*)²⁰⁶. In the estate natural law of justice of the complaints (*remonstrances*), *aequitas* as efflux of natural and godly law (*droit*) is not at the disposal of the will of the sovereign (*loi*). In the tradition of Bodin's anti-Machiavellianism, the claimed law of the natural judge solidifies itself during the protest of the *parlements* in the form of a fundamental law (*loi fondamentale*)²⁰⁷. With the designation of the hierarchy of competence (*ordre hiérarchique des juridictions*)²⁰⁸ as fundamental law (*loi fondamentale*)²⁰⁹ the observance of which is supervised by the *Parlement de Paris* as reserve of the law (*dépôts sacrés*)²¹⁰, the *Parlement de Paris* beginning with the *Grandes Remonstrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753²¹¹ and ending in the declaration of 1788²¹² appropriates the language of *De l'esprit des Lois* de Charles Louis de Secondat, Baron de la Brède et de Montesquieu (1689-1755) published in 1748. For instance, La Beaumelle characterized a draft *remonstrance* of February 6, 1753 as excerpt: “*C'est un traité admirable sur notre constitution, et tout tiré de l'Esprit des lois*”²¹³. The incantation of the

²⁰⁴ Compare Lavie, *Abrégé de la République de Bodin*.

²⁰⁵ “*mais il y a bien différence entre le droit & la loi: l'un n'emporte rien que l'équité, la loi emporte commandement: car la loi n'est autre chose que le commandement du souvevain, usant de sa puissance*” (J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, p. 155).

²⁰⁶ “*Si donc le Prince souvevain n'a pas puissance de franchir les bornes des loix de nature, que Dieu, duquel il est l'image, a posees, il ne pourra aussi prendre le bien d'autry sans cause qui soit iuste & raisonnable*” (J. Bodin, *République*, I, chap. VIII, pp. 156 ss.).

²⁰⁷ André Lemaire, *Les lois fondamentales de la monarchie française: D'après les théoriciens de l'ancien régime*, Paris 1907, Réimpr. Genève 175, pp. 10 ss. According to Weigand (Introduction to the Reclam translation, p. 26) Montesquieu conceives *lois fondamentales* as laws derived from the nature of the state.

²⁰⁸ *Remonstrances sur le Grand Conseil* of March 19-20, 1768, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 867.

²⁰⁹ “*les lois fondamentales de l'État qu'un joug incommode, la liberté légitime des citoyens qu'un titre imaginaire*” (*Grandes Remonstrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753, cit. in J. Flammermont, I, p. 522).

²¹⁰ “*dépôts sacrés, où votre autorité souveraine et la confiance des sujets s'unissent intimement; degrés nécessaires pour établir entre le trône et les peuples cette communication qui fait descendre du Prince vers les peuples la protection de la justice et des lois et remonter des peuples vers le Souvevain l'hommage de leur respect, de leur obéissance, de leur amour*” *Grandes Remonstrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753, cit. in J. Flammermont, I, pp. 568 ss.

²¹¹ “*lois fondamentales de l'État*” (*Grandes Remonstrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753, cit. in J. Flammermont, I, p. 526. Compare *ibid.*, p. 568: “*Les monarchies ne se soutiennent, Sire, que par l'observation d'un ordre invariable dans l'administration de la justice*” (*Grandes Remonstrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753. Compare *ibid.*, p. 522: “*les lois fondamentales de l'État qu'un joug incommode, la liberté légitime des citoyens qu'un titre imaginaire*”

²¹² Arrêté du parlement, les pairs y séant, concernant les édits projetés, du 3 mai 1788, cit. in J. Flammermont, T. III: pp. 745 ss.; A. Jourdan-F. Decrusy-F. A. Isambert, XXVIII, p. 533; also in J. Egret, *La pré-révolution*, cit., p. 201; V. Marcaggi, appendix, p. 242.

²¹³ Cit. in P. L. Moreau de Maupertius, *Maupertius et ses correspondants, lettres publiées par l'abbé Achille Le Sueur*, Paris 1897. p. 209. The quotation is to be found in a letter from La Beaumelle to Pierre Louis

“*gradation de pouvoirs intermédiaires*” and the “*dépôts sacrés*” in the *Grandes Remontrances sur les Refus de Sacrement* of April 4, 1753²¹⁴, the praise of the authority of the *parlements* as “*tribunaux dépositaires par état des lois inviolables qui forment le droit sacré de la Nation*”²¹⁵ and as “*gardien respectif*” in the *Séance Royale, dite de la Flagellation* of March 3, 1766²¹⁶ are based on Montesquieu’s formulation of the aristocratic balancing function. The same may be said about the argumentation of the *lois fondamentales*²¹⁷ and the *lois, nées avec la Monarchie*²¹⁸ in the *Remontrances sur l’Évocation du Procès Criminel de MM. de la Chalotais et Consorts* of December 5-8, 1766. The verbal references of the *parlements* of the provinces to *De l’Esprit des Lois* are conspicuous.²¹⁹ On the other hand, Montesquieu’s criticism about the judiciary is of the very same light as the one of the remonstrances. The independence of the judicial office from the will of the sovereign as it is embodied in the state fundamental laws is completed by Montesquieu with the thought of the mediation of the state powers.

Moreau de Maupertius (1698-1759) who as a French physicist, mathematician was a member of the Académie des sciences since 1723 and on behalf of Voltaire was appointed President of the Preußische Akademie der Wissenschaften in 1746.

²¹⁴ *Grandes Remontrances sur les Refus de Sacrement* of April 9, 1753, cit. in J. Flammermont, I, pp. 568 ss.

²¹⁵ *Remontrance du Parlement de Paris* du 26.12.1763, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 417.

²¹⁶ *Séance Royale, dite de la Flagellation* of March 3, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 557.

²¹⁷ *Remontrances sur l’État du Parlement de Bretagne et sur les violences commises à l’égard de divers membres de cette classe du parlement* of September 6, 1765, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, p. 522.

²¹⁸ *Remontrances sur l’Évocation du Procès Criminel de MM. de la Chalotais et Consorts* of December 5-8, 1766, cit. in J. Flammermont-M. Tourneux, II, pp. 663 ss.

²¹⁹ René-Louis de Voyer de Paulmy Marquis d’Argenson, *Mémoires et journal inédit du marquis d’Argenson, ministre des Affaires étrangères sous Louis XV, publiés et annotés par M. le marquis d’Argenson*, V, Paris : Jannet 1858, p. 149: “*Le président de Montesquieu a monté l’éloquence de ce genre, et chacun l’imite avec succès*” Also compare the declaration of the Parlement d’Aix of November 5, 1756, in *Remontrances du Parlement de Provence au Roi, sur le second vingtième, et autres droits* (Datées du 5 novembre 1756, jointes aux Remontrances du même Parlement, de juin 1749), B.N.Lb³⁸ 709, fol. 55^r: “*Les principaux ressorts de l’administration étant soustraits, ceux qui restent n’ont plus de justesse, ni de mouvement réglé. Les pouvoirs ne sont point combinés; il n’y a plus d’équilibre depuis que le corps qui tenoit en respect tous les pouvoirs subalternes est sans action et sans existence*” Also compare the declaration of the Parlement de Bordeaux of March 21, 1759, in *Recueil d’arrêtés, articles et remontrances de différentes classes du Parlement*, B.N. Lb³⁸ 807, fol. 75^v; declaration of the Parlement de Grenoble of March 25, 1759, in *Recueil d’arrêtés, articles et remontrances de différentes classes du Parlement*, B.N. Lb³⁸ 810, fol. 77^r. Declaration of the Parlement de Grenoble of April 10, 1759, in *Recueil d’arrêtés, articles et remontrances de différentes classes du Parlement*, B.N. Lb³⁸ 807, fol. 5^v. Declaration of the Parlement de Toulouse of August 9, 1760, cit. in *Recueil d’arrêtés, articles et remontrances de différentes classes du Parlement*, B.N. Lb³⁸ 851, 12^r.