



UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

**De Ivre Sistendi, Et Manvvm Iniecture, Qvam Vvlg
Arrestationem Vocant, Svccincta Explicatio**

Peck, Pierre

Antverpiæ, 1589

Utrum arrestum indebitè factum, ex alia iusta causa confirmari possit.
Caput 17.

[urn:nbn:de:hbz:466:1-63495](https://nbn-resolving.org/urn:nbn:de:hbz:466:1-63495)

De Jure Sistendi.

restituatur res. Sin autem alienauit, cum sciret quod arrestarentur, tunc ista vitiosa possessio non prodest opponenti, nec vlla reuocatoria actione opus est, sed recta via auocari possunt. Quæ omnia ad d.l. ob maritorum, notat eleganter Albericus contra vicinos, & amicos, dicentes eiusmodi bona esse sua, vt amicus, vel
11 vicinus executionem euadat. Quod si res debitoris apud creditorem alium pignori obligata existat, poterit nihilominus (ni fallor) arrestari, & arrestata post sententiam vendi ac distrahi à nouo isto creditore, si modo creditori priori, cui pignori data fuit, debitum exsoluat, d. l. à diuo Pio. §. quod si res; vbi dicitur, quod in causam iudicati, creditor cogitur exhibere pignus suum conuentionale, vt in eadem causam distrahatur; sed ius pignoris, durat creditori, in quamcunque manum res perueniat, donec pecunia ei solvatur, quod latius ibi cum aliis explicat Zasius.

Vtrum arrestum indebitè factum, ex alia iusta causa confirmari possit.

Caput 17.

ARGUMENTA.

Tenuta minus rite concessa reuocari an debeat. numero 1. & 11.

Spoliatus quando ante omnia sit restituendus. nu. 2.

Confirmare, minus est quam de nouo dare. nu. 3.

Debitum iustum, si solvatur, pretextu ordinis non seruati, executionis non rite facta, vel quia per vim ab executore est exactum, vel per metum promissum.

sum, non repetitur.

nu. 4.

Facta multa tenent, quæ non facta prohibentur. 5.

Captura an resoluat, quæ nulla fuit, si modo aliter de veritate debiti constare possit. n. 6. & 10.

Causa non iustificata in propositione, non potest iustificari in probatione. nu. 7.

Creditor si plura bona exequendo vendat, quam exposcit debitum, an tota executio concidat. nu. 8.

Index qui de facto processit, de facto iterum renovare poterit. nu. 9.

Jus constante iudicio, vel postea adveniens, non prodest actori. num. 12.

Lex nihil frustra facit. nu. 13.

PRÆCEDENTI quæstioni proxima est hæc, an omnia omnino corruant, & ipso iure nulla sint, si arrestum aliter atque oportet factum sit? Pone enim debitum ob quod arrestabatur persona, vel res debitoris, nullum fuisse; nihilominus tamen ipsum arrestatum, alia ex causa, vel antiqua, vel de nouo superueniente, eidem arrestanti obligatum fuisse. Habet hæc quæstio utrinque suos assertores, neque adeo levis visa fuit veteribus, quin eam magna ingenij fatigatione, ne dicam magna contentione, examinandam duxerint. Sunt enim non pauci, summæ auctoritatis interpretes, qui existimant arrestum quod est nullum, ex alia causa iustificari posse: & licet non loquantur propriè de arresto, loquuntur tamen de captura, quæ arresto est proxima. Et quidem in primis Aymo Craueria, consil. 46. incip.

cip.

cap. De stilo ciuitatis Gracionopolis. vers. ad
istud respondeo. num. 7. dicit fuisse quosdam
in carceratos pro debito vnius floreni, quæ in-
carceratio fuit indebita, & contra stilum illius
ciuitatis, petebantque propterea relaxatione;
sed creditor obiiciebat, nō debere eos relaxa-
ri, quoniā erant obligati adhuc in alio debito,
iuxta tenorem aliarum literarum, & si carce-
rati non essent, deberent nunc de nouo incar-
cerari vigore illarum literarum, & respondet
tandem Aymo, relaxādos non esse, motus ex
verbis Angeli & Alex. ad l. si finita. ff. de dam.
infect. dicentium quod tenuta minus ritē cō-
cessa, reuocari non debet, quando si concessa
non esset, de nouo esset concedenda. Quod
dictū refert, & sequitur la son ad l. à diuo Pio.
§. in venditione. ff. de re iudic. & in l. si pacto.
num. 5. C. de pact. Decius ad cap. cum cessan-
te. de appell. & consil. 191. & 449. In qua opi-
nionē etiam est Castrensis. consilio penult. libr.
1. his verbis: Postremò etiam si non ritē facta
fuiſſet dicta captura, si tamen constat de debi-
to, quia confitetur, vel alio modo apparet, de-
bet sustineri. l. fin. §. fin. ff. quod met. caus. Pa-
ris. cons. 99. num. 34. libr. 3. Nam & in causa
possessionis recuperanda, licet spoliatus sit an-
te omnia restituendus: tamen si de proprietate
manifestè constat, existimant omnes, quod
est deneganda restitutio. cap. cum ecclesia. de
caus. possess. & propriet. cap. cum super. de re-
stit. spol. Ita & hic deneganda est restitutio, in
pristinam libertatem, si de debito constat, ex
quo

quo poterat capi. Hæc ille. Sequitur etiam hæc
sententiam Socy. consil. 113. incip. Quoniam
in causa capturæ, circa fin. versicu. Postremo.
libro 3. Roma. sing. 256. Anchor. in simili, cō-
fil. 116. incip. Secundum ordinem. nu. 9. Ab-
bas consil. 29. in fi. Alex. consi. 81. incip. Inter
Casparem. col. fin. libr. 7. Angel. in § quadru-
pli. col. 21. Institu. de act. Sebastianus Vaurius
in lib. de nullitat. tit. quib. mod. sen. null. def.
poss. num. 130. Barbatius consil. 86. lib. 3. Ca-
tell. Cotta in suis memorab. ad verb. Creditor
fecit detineri debitore. Sic & Curt. Iunior cōs.
27. incip. Noua & ingeniosa. num. 5. vers. Ac-
cedunt ad confirmationē. ait, quod Iudex vi-
dens licentiam ingrediendi possessionem ali-
cuius de nouo concedendam, nō debet prio-
rem licentiam, licet illegitimam, reuocare, ita
vt superuiente solenni auctoritate Iudicis, te-
nuta quæ fuit nulla, possit æqua & benigna
quadam metamorphosi, in aliquam trāsmu-
tari: sicut quādo appellatur à sentētia iniqua,
appellatio deuoluit totum negociū ad Iudicē
appellationis, adeo quod Iudex ex noua cau-
sa potest sententiam confirmare; vt & idē po-
test quando coram eo disputatur de nullitate
tenutæ. Inno. in c. cum cōtingat. de offi. deleg.
Bart. ad l. si expressim. ff. de appell. quia si po-
test de nouo dare, multo magis potest etiā cō-
firmare. Est etiam in hac opinione Ludouic.
de Gozadinis consi. 21. incip. Videtur dicen-
3 dum. versic. Decimoseptimō. nu. 31. dum ait,
missionem in possessionem non legitimè fa-

N et am

De Iure Sistendi.

4 Etiam, confirmandam esse à Iudicibus, quādo
aliās de non iure aduersarij constat. Quo mo-
do & Ias. cum multis aliis. ad l. si pacto. C. de
pact. & Ioā. Neuizanis consil. 77. respondent,
quod si debitor habet bona, contra quæ prius
debebat fieri executio, & eo nō obstante car-
ceretur, posteaque soluit creditori, non potest
postquam fuit relaxatus repetere solutū, præ-
textu ordinis non seruati, illegitimeque factę
executionis. Rursumque Castrensis ad l. si cū
nulla. §. si. ff. de re iud. ait, qđ quando præce-
sit sententia, & in eius executione fuit omis-
sum aliquid quod non erat omittendum, tūc
non restituitur debitum exactum. Qua in re
Fulgof. consil. 178. incip. Iacob. col. 1. Iaffredū
conclus. 130, Mathæ. de Afflict. in consti. Cir-
ca violentiarum, sequaces habet; Idemque re-
petit cons. 19. libr. 1. Cui accedit, quod consil.
51. libr. 1. incip. Sapientia, consuluit Barba. qđ
exactum per vim ab executore, non rescindi-
tur, nisi quatenus est indebitū; & quod illud
quod promittitur per metum, si de se est licitū
& iustum, valet. Hippol. ad l. patre. col. 12. ver.
Item etiam. ff. de quæst. Bald. cons. 328. li. 1. q.
repetitur cons. 40. libr. 4. Præpositus ad c. vt de-
bitus. coll. 12. vers. non obstat. de appel. Albe-
ricus quoque ad l. si ante. §. si. & ad l. si de vi. ff.
de iud. asserit; quod si notoriē de debito con-
stat, & Iudex nō seruato ordine iudiciario, per
executorem cogat debitorem, vel soluere vel
tradere, non potest cōtrauenire debitor, quia
per talem solutionem vel traditionem extin-
ctum

Etum est ius creditoris, quod iniquum esset retractare: quia inordinata executio non retractatur, & qđ debite fieri potuit, non rescinditur propter indebitum modum; adeoque etiā propter auctoritatem Iudicis multa facta tenent, quæ alias fieri prohibentur. l. 1. §. biduū. ff. quando appell. sit. l. 1. ff. si quis ius dic. non obt. Bal. in d. l. si. §. si. Sic & Socyn. in tract. de citat. Si, inquit, quidam erat debitor meus in diem, & ego timēs ne antequam dies solutionis veniret, fugā caperet, feci pro calumnioso debito eum capi, & in carcerem duci, hac cogitatione, vt dum de eo disputatur, cedat dies veri debiti, propter quod eum arrestare, & in carcere retinere possum, iure hoc facio: quoniam quæ sunt nulla, non defectu materiæ, sed formæ, possunt habilitate materiæ postea superueniente, scilicet vero debito, confirmari, & reconualescere, iuxta ea quæ not. Castrē. ad l. sed eximendi, §. item si is. ff. ne quis eum. & Vannutius, in tracta. de null. proces. in vlti. par. num. 35. lib. 3. ait, non esse retractandam capturam, si aliàs de debiti veritate ex confessione capti cōstare potest: & Rebuffus ad ord. reg. tomo 1. art. 6. gl. 3. nu. 45. versic. Primò. in fi. & Io. Constant. ad ord. reg. art. 66.

Contrariam verò partem sustinet Bal. consil. 208. incip. Ista captura. & consil. 231. incip. In causa carcerati. libr. 4. quia captura vel detentio iniuriosa confirmari non potest, sed infirmandum est, quod sine ratione processit. d. l. si cum nulla, l. 1. §. hæc verba. ff. ne vis

N ij fiat,

- 7 fiat. l. cum vnus. ff. de bon. auct. ind. possiden.
& causa legitimè non iustificata vel intentata
in propositione, non potest iustificari in pro-
batione. l. 1. §. fin. ff. de iureiur. & ideo, inquit,
debitor relaxandus est, pronunciarique debet
derentio iniquè & perperam esse facta, quia
forma non est seruata, & emissio formæ, red-
dit actum ipso iure nullū, & in qualibet mi-
nima parte, viciat totum actum, etiam si is re-
spiciat piam causam. l. cum hi. ff. de transact. l.
hac cōsultissima. C. de testa. l. a. l. conf. 162. lib.
8 2. Hippol. conf. 64. Et sicut cum creditor plu-
ra bona sub hasta distrahit, quā debitum eius
postulat, tota venditio retractatur, vt volunt
Afflict. decis. 358. Bertran. conf. 279. libro 3.
Guid. Pape conf. 43. lib. 3. cōf. 403 Calcanes
conf. 123. Ita & istiusmodi illicita detentio, seu
arrestatio, quæ de facto processit, debet etiam
de facto retractari, sicut de indebita exactiōe,
conf. 179. lib. 6. dicit Alex. quia initium cu-
iusque rei est inspiciendum. l. j. ff. de origi. iur.
cum similib. & quod ab initio non valuit, tra-
ctu temporis non conualescit. l. quod ab ini-
tio. ff. de reg. iur. c. non firmatur. eo. tit. libro 6.
10 Quam sententiam sequitur Paulus Paris. sibi
contrarius conf. 101. lib. 3. dum ait, capturam
minimè iustificatam, aut nulliter factam, im-
primis declarandam esse, ipso iure nullam, &
debitorem omnino esse relaxandum. Nec ob-
stat, inquit, quod postea cesserit dies obligatiōis
& solutionis, & consequenter, q. poterit iuste
carcerari, & in carceribus commēdari; quoniā
ista non

ista non impediunt relaxationē & restitutionem ad pristinam libertatem, qua fuit spoliatus: Primitus enim declarandum erit dictam capturam fuisse nullam, & minus iustē factā, & ante omnia debitorem relaxandum, pristinaque libertati restituendum esse. Quo facto postmodum potest iuris ordine de nouo procedi, iuxta decisionem Bart. ad l. quarundam, §. omnia. ff. de acq. rer. do. Sequitur Roman. d. conf. 24. 1. & in ea re consentiētem sibi habet Decium conf. 75. Bal. conf. 229. incip. De iure communi. lib. 4. Parid. de Puteo lib. de syndicato in verbo, Captus. qui vnanimi cōsensu, respondent, quod preposteratio ordinis vitiat capturam, etiam si superueniāt probationes, & quod ex actis, probationib. aut alia causa iustificari non potest, quando legitimus ordo non fuit seruatus, sed debet pronunciari ipso iure nulla, aut certē Iudex, debet cōtrario imperio arrestum relaxare, & debitorem dimittere; quia vis spoliatiua propriæ libertatis dicitur capto inferri, qñ iuris ordo nō seruatur, vt ait Cepola conf. 19. nu. 3. quia talia adferre post iniquam arrestationem, est ædificare sine fundamento. d. l. si cum nulla. Decius ad c. ex ratione. de appel. Felyn. ad c. cū dilecta. §. ordo scripturæ. ante fin. de rescr. Si enim fundamentum est malum, debet destrui quicquid est superædificatum. c. cū Paulus. j. q. j. vt pulchrè in hoc eodem casu respondet Anchora. conf. 292. inc. Videretur, nu. 4. Nec obstat, inquit, l. fin. §. si. ff. qđ met. caus. quæ loquitur in vi cō-

N iij pulsi-

De Jure Sistendi.

pulsua, quæ qualem qualem in se habet consensum: sed aliud est in vi ablativa libertatis, pro qua etiam prædo agit, c. cū quis. de restitu. spol. quia sicut iniuste & violenter priuatus sua possessiōe, debet ante omnia restitui, c. cōquerente. de rest. spol. ita etiā priuatus propria libertate. Accedit iterum in eandem sententiam Roman. consil. 320. incip. Hæc istorum quinque, docēs capturam indebitè factam, de facto irritandam. Nam, inquit, in simili, si sine ordine iudiciario Iudex processerit ad possessionem vnius, alteri dādā, certè illam de facto auferre poterit, quia quēadmodum nimis facilis fuit in mittendo, ita facilis esse potest in reuocando, sicut in l. 1. §. nunciatio. ff. de no. ope. nunc. latius ostendit, renutā (ita enim appellat) de facto datā, de facto reuocari; & in eā sententiam adducit text. in l. fin. §. nullo tempore. ff. de lib. hom. exhib. vbi decisum est, nullo tempore liberum hominem nō ritè carceratum detineri, nullamque super ea re temporis prolongationem vel dilationem esse concedendam, in qua opinione, etiam Alex. conf. 19. lib. 3. fuisse videtur, eandemq; & Io. de Neuiza conf. 52. nu. 43. probat.

Sanè in tanto opinionum fluctu atque diuersitate, si quid meum iudicium hic potest, existimo vtranque sententiā probabiliter conciliari posse, scilicet, quod si manifestè constet, arrestationem non ritè esse factam, etiam si postea causa superueniat, pronunciandum esse, nullam & inuvalidam, & aduersus legem,

aut

aut consuetudinem concessam, eundemque arrestantem in expensas, & id quod interest condemnandum, qui per nouam istiusmodi causam, ius absolutionis, ex iniqua arrestatione, debitori acquisitum auferre non potuit, sibi que acceptum ferre debet, qui ex causa illegitima arrestum fieri procurauit. Nam sicut Rex pugnaturus contra aduersarium regem, prius congregat exercitum, & sic sese praelio committit: ita quoque & creditor, futurusque actor, non nisi prae paratus ad iudicium accedere, & sic debitorem arrestare debet; Nec refert, optimae existimationis sit creditor, reus verò perfidus & deploratus: quia quantumuis prae signis actor, non probet, & causam suam non iustificet, reus absoluitur. Alciat. ad l. qui accusare. nume. 25. cum seq. C. de edend. ea que in re non qualitas rei, sed ius actoris consideratur. l. 1. ff. si pars hered. pet. l. fin. C. de rei vendit. Adde etiam, quod ea quae de nouo emergunt, nouo indigent auxilio. l. de aetate. §. ex causa. ff. de interrog. act. & ius iudicio constante, vel postea, adueniens, non debet actori proficere. cap. ultimo, vt lite pendent. not. in l. si rem. §. vltim. ff. de pign. act. cum in iudicium non venerit, l. non potest videri. ff. de iudic. l. quæsitum. ff. de pecul. & ideo merito reus absoluitur. Quo pacto enim Iudex ex alia causa iustificabit arrestum, de qua ipse creditor non cogitauit, aut quâ suo tempore non expressit? Cæterum propter eiusmodi debitum de nouo appa-

N iij

rens,

13 rēs, existimo detinendum & minimè relaxandum esse dictum debitorem, qui si esset relaxatus, denuo capi vel arrestari posset: Lex autem nihil facit frustra. Quam conciliationē, vel maius nouam tertiam hāc meam opinionem, abundè ex his stabiliri posse existimo, quæ eleganter & fusè ad d.l. non potest videri. ff. de iudic. notat Castrensis: quæque consil. 46. refert Aymo Crauetta, aliaque quædam, quæ ad huius rei confirmationem pertinent cap. inferius dicam.

Qua actione teneatur qui personam aut res alterius indebitè arrestari fecit.

Caput 18.

ARGUMENTA.

Iniuria magna afficitur is, qui indebitè arrestatur.

numero

1.

Iniuria est, fideiussorem idoneum respuere.

nu. 2.

Mercatores ex fide promissorum dependent.

nu. 3.

Mercator etiam lucrum cessans petit.

nu. 4.

Creditor malè arrestans an ius crediti amittat.

nu. 5.

Debitor non ritè arrestatus, an approbet arrestum dando fideiussores.

nu. 6.

Protestatio ubi non sit necessaria.

num. 7.

1 QVONIAM verò iniquam arrestationem retractando, Iudex non plenè satisfacit parti tam ignominiosè arrestatæ: illud quoque queri potest, qua ratione teneatur, qui vel personā, vel bona alicuius, nullo iure detinuit vel arrestauit? Et sanè quod iniuriarum teneatur, ex l. si creditores. in fin. ff. de priuile. cred. &