



UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

**Tractatus Exegeticus Ad Librum III. Decretalium Gregorii
IX. Contractus in specie secundum rubricarum ordinem
exponens**

Scharz, Oddo

Salisburgi, 1738

§. I. Quid, & quotuplex sit fidejussio?

[urn:nbn:de:hbz:466:1-63816](https://nbn-resolving.org/urn:nbn:de:hbz:466:1-63816)

83 IV. Dissolvitur pignus totali rei oppignoratae interitu, alias, si pars adhuc superstes sit, v. g. area ex combusta domo, in illa jus pignoris creditori salvum manet. *l. 21. ff. de Pignorat. act. l. 29. §. penult. ff. de Pignor. idem obtinet in grege, aut taberna oppignorata, ubi jus pignoris non expirat, licet nonnulla capita gregis perierint, aut merces distrahantur, quia utrobique alia substituuntur, in quibus pignoris vinculum perdurat. l. 13. princ. §. l. 34. ff. de Pignor.*

84 V. Dissolvitur pignus fructuum perceptione tanta ex pignore, quae debitum adaequet; tenetur enim creditor fructus pignoris in sortem computare, sive in partem solutionis debiti *l. 1. C. de Pignorat. act.* & si sufficientes sint ad totum debitum, solvitur actio, & redditur pignus, si vero fructus excedunt, ipsi fructus redduntur. *cap. 1. §. 2. de Usur. cap. 6. h. t.* ut jam supra insinuatum est.

85 De secunda parte rubricae, quae in-

scribitur *de aliis Cautionibus*, ut pauca dicamus, notandum est, *cautionem* in genere nil aliud esse, quam securitatem, quae alteri praestatur. *l. 3. C. de V. §. R. S.* Est vero cautio triplex, *simplex, idonea, & juratoria.* *Simplex* est nuda promissio, quae cautio toties sufficit, quoties in jure cautio sine alio addito requiritur. *cit. l. 3. Idonea* vocatur, quae per pignora, vel fidejussores praestatur. *l. 4. §. 8. C. de fideicommiss. libert.* Illa, quae per pignora fit, *pignoratitia* in specie indigitatur, *fidejussoria* vero *satisfactio* audit. *cit. l.* sub quo nomine si cautio in jure praestari jubetur, non sufficit cautio pignoratitia, sed fidejussor dari debet. *l. 1. ff. qui satisf. cogantur.* Cautio denique *juratoria* praestatur interposito juramento, quae tunc adhibetur, quando vel pars adversa eandem petit, vel is, à quo exigitur, ob paupertatem, vel aliam similem causam aliam idoneam hic & nunc praestare nequit. Vid. P. Reiffenstuel ad *h. t. num. 92. §. seqq.*

TITULUS XXII.

De Fidejussoribus.

Non minus per cautionem *fidejussoriam* creditoris securitati prospectum itur, quam per cautionem *pignoratitiam*: idcirco, postquam de hac actum est in praecedente titulo, illius vim & efficaciam sub praesenti rubrica expendimus.

§. I.

Quid, & quotuplex sit fidejussio?

SUMMARIUM.

1. Fidejussio describitur.
2. Ex sua origine est contractus verbalis, & stricti juris, hodie consensualis, & bonae fidei.
3. Differt ab expromissione, constituto, mandato.
4. Variæ fidejussionis divisiones afferuntur.

H h 2

Fi-

1 **F**idejussio describitur, quod sit *contractus verbalis, juris civilis, stricti juris, quo quis alienae obligationi ita accedit, ut se soluturum promittat, salvo manente debito principali.* Bœhmer. in introd. ad Digest. ad h. tit. num. 1.

2 Dixi I. *Contractus verbalis, juris civilis, stricti juris*, olim enim solenni verborum conceptione, id est *stipulatione* perficiebatur; unde inter absentes per epistolam celebrari non poterat *l. 12. C. h. t.* Hodie secundum mores Germaniæ potest etiam *nudo pacto* isthic contractus iniri, ut testantur Manzius, Stryckius, & alii, ideoque naturam & substantiam suam ita alterasse videtur, ut jam contractibus *consensualibus & bonæ fidei* accenseri mereatur.

3 Dixi II. *Quo quis alienae obligationi accedit* &c. hæc sunt particulae differentiales, quibus se fidejussio ab aliis negotiis affinis discriminat. Sic I. differt ab *expromissione*, quod debitor principalis penitus liberetur, & alius (qui *expromissor* vocatur) ejus loco se obliget. *l. 7. §. 8. ff. de Dol. l. 53. ff. de contrab. empt.* II. à *constituto*, quod istud *nudo pacto* fieri, ac semper obligationem contractam sequi soleat. *l. 1. §. 5. ff. de constit. pecun.* item, quod fidejussor semper pro alio, constituens verò etiam pro se intervenire possit, fidejussio sit *juris civilis*, constitutum *juris Prætorii*, ibi rigor, hic sola æquitas observetur. III. *A mandato*, quod istud obligationem regulariter præcedat, fidejussio verò sequatur, non obstante

§. 3. Inst. h. t. ubi dicitur, quod etiam præcedere possit: id quippe intelligendum est, quo ad ordinem temporis, non verò quoad effectum & rem ipsam, non enim conveniri potest, antequam principalis reus debeat *l. 57. ff. h. t.* illud sit contractus *bonæ fidei*, hæc verò (spectata primordiali natura) *stricti juris*. Unde etiam differt fidejussor à *correo*, quod hic se obliget principaliter, nec accedat obligationi accessorie, ut fidejussor.

Fidejussio alia est *principalis*, alia *succedanea*. Illa debitoris principalis obligationem in fidem suam recipit. In ista fidejussoris primi obligationi fidejussor secundus accedit, idque præcipue in gratiam creditoris *l. 27. §. fin. ff. h. t.* Rursus fidejussio alia est *judicialis*, qua creditori ita cavetur, ut is securior reddatur datis fidejussoribus, quæ proprie *satisfatio* appellatur *§. 4. Inst. de satisf. l. 1. ff. qui satisf. cog.* Alia *extrajudicialis*, quæ in contractibus potissimum obtinet. Iterum alia est *necessaria*, ad quam debitor quoque invitatus adstringitur à lege, vel magistratu, alia *voluntaria*, quam volens subit. *l. 7. §. 1. l. 8. §. 4. ff. qui satisf. cogant.* Alia fidejussio vocatur *simplex*, alia *indemnitate*, illa alienam obligationem simpliciter, & absolute in fidem suam recipit. Hæc certo modo, & sub conditione, *si principalis debitor amplius non sit solvendo*. In illa statim nascitur obligatio; in ista demum existente conditione: unde etiam talis fidejussor vocatur *Schadlos-Bürg.*