



Forum Ecclesiasticum

In Quo Jus Canonicum Universum, Librorum Ac Titulorum Ordine Per Quæstiones Et Responsa, Tam Canonistarum Veterum & Recentiorum, quàm Legistarum, in iis, quæ Utrique Juri, Canonico Et Civili Communia Sunt, Authoritate stabilita, Methodo clara & facili explanantur

Leuren, Peter

Moguntiae, 1719

Quæst. 452. Quæ res veniant vel non ventant in hypotheca generali.

[urn:nbn:de:hbz:466:1-73957](https://nbn-resolving.org/urn:nbn:de:hbz:466:1-73957)

fin. ff. de pignor. sed neque prædiales rusticas dominus prædii dominantis in pignus dare potest. Muller. *cit. th. 18. lit. e.* ubi utriusque causam fuse assignat quamvis, ut *Idem ibid. lit. g.* dominus suo fundo servitutem jure pignoris creditori vicinum prædium habenti, donec pecunia debita ei soluta, imponere possit. V. gr. ut creditor per eum eat, agat, pascat, ligna cadat, &c. non quidem summo jure propter conditionem temporis adjunctam, subsistente hac pactione; sed potius ex æquitate Prætoris tuente eam ob contrahentium utilitatem, *l. 12. ff. de pignor.* quemadmodum ex æquitate, & ob dictam utilitatem contra strictam rationem juris pignus & plura alia sustinentur, ut *Struv. loc. cit. lit. e.* cum Bachov. *ad Wesenbec. ff. que res pignori. num. 1.* & *ad Treutl. vol. 1. d. 17. thes. 12. lit. b.* De rebus aliis, quæ ob favorem certarum personarum alienari prohibentur, & ideo oppignorari nequeunt, vide infra.

Quæst. 451. Specialis: an res aliena oppignorari possit?

I. Res prorsus aliena, seu in qua debitor nihil omnino juris habet, domino illius non consentiente absolute nomine proprio oppignorari nequit, estque talis oppignoratio penitus nulla, non oblitante, quod ea vendi possit, *l. 2. C. si res alien. pignori data sit. L. qui filius. C. que res pign. l. 20. ff. de pignor. act.* de Lugo, *de 7. C. 7. d. 31. f. 2. num. 29.* Pirh. *h. t. num. 15.* *Struv. ad ff. que res pign. lit. d. junctâ lit. i.* Muller. *ibidem*, cum communi. Estque ratio, quod per oppignoracionem agatur de jure reali transferendi in creditorem, obligeturque ei res ipsa, & constituendo ei jus in re, nempe in re oppignorata; quod nemo potest in re prorsus aliena sine consensu domini illius rei, ut *Gl. in cit. l. 2. v. potuisse.* In quo quia differt à venditione, utpote in qua obligatur solum persona venditoris ad præstandam evictionem, nempe restituendo emptori pretium acceptum, & quod ejus interest rem evictam non esse, transferaturque solum possessio quadam, quam asininam vocant, ut Muller. et si de cætero in eo conveniat cum venditione rei alienæ, quod sicut per hanc, ita etiam per illam oppignoracionem non præjudicetur domino, cum sicut is rem suam ab emptore, ita etiam illam oppignoratam à creditore vindicare possit, salva semper creditori manente actione contraria contra oppignorantem, quod rem alienam in pignus dederit; pro ut hæc tradunt Pirh. Muller. *LL. cit. Negulant. de pignor. m. 3. p. 2. num. 58.* Perez *ad Cod. si res pignori dat. n. 1.* Scheide win. *ad §. ult. Inst. quib. mod. re contrah. oblig.* & alii, quos citat Muller. hinc inquam, mirum non est, oppignorari non posse rem alienam, et si ea vendi possit.

2. Dixi primò: *in re prorsus aliena*: nam et si quod ad proprietatem res aliena sit, debitor tamen in ea habens aliquid juris. V. g. jus censûs, usufructûs, &c. quò ad hoc jus adhuc eam oppignorare potest.

3. Dixi secundo: *domino non consentiente*: hoc enim consentiente, nil vetat, rem ejus dari in pignus, *l. 20. ff. de pignor. act.* Muller. *l. c. lit. u.* cum unicuique renunciare juri suo sit liberum. Instar consentientis autem est is, qui sciens rem suam oppignorari tacuit in fraudem creditoris ignorantis sibi constitui in pignus rem alienam, *l. 2. in fin. C. si res alien. pign. dat.* Muller. *loc. cit.* quia calliditati subveniendum non est, *l. 5. C. ad*

S. C. Vellejan. Brunnem. ad cit. l. 2. num. 2. Præberi autem potest dictus consensus duplici modo: primò ad initium constitutionis pignoris. Secundo ex post rathabendo oppignoracionem factam primitus sine consensu; quæ rathabitio retrahitur ad diem oppignoracionis factæ; non tamen in præjudicium tertii, cui intermedio illo tempore res eadem fuisset hypothecata, ita de Lugo, *loc. cit.* citans Molin. *d. 529.* Quemadmodum etiam ex post facto convalescit pignus ab initio nulliter constitutum in re aliena, non quidem directo & stricto jure, sed ex æquitate, dum ipse oppignorans postea fit dominus dicti pignoris, daturque ex tunc creditori actio pignoratitia utilis, *L. rem. C. de pignor. act.* *Struv. cit. thes. 17. lit. v.* & *ibidem* Muller. *Reiffent. h. t. num. 39.* Secus tamen, seu non convalescit pignus, dum dominus rei oppignoratæ heret debitor oppignorantis; ut *Struv. loc. cit. lit. g.* citans *l. 41. de pign. act.*

4. Dixi tertio: *absolute*: potest siquidem res aliena oppignorari sub conditione: si mea facta fuerit, *l. 16. §. 7. ff. de pignor.* Muller. *loc. cit. lit. a.*, in quo tamen casu jus pignoris revera non nascitur, nisi tempore, quo impletur conditio, & res incipit esse mea, cum conditio actum suspendat, *§. 1. Inst. de V. O. l. 213. de V. S.* Muller. *loc. cit.* citans Menoeh. *de arbu. l. 2. c. 498. à num. 4.* quamvis, ut idem, dum postmodum jus illud natum est, jam ab initio perfectum fuisse videatur, cum conditio retrahatur ad tempus actûs gesti, juxta *§. 1. Inst. de milit. testam. & ibi, Scheide win. n. 21.* uti hæc contingunt, quoties oppignorantur bona præsentia & futura, *l. 15. §. fin. ff. h. t.* Muller. *loc. cit.* cum Stryck. *de cautel. contract. f. 2. c. 4. §. 15.* cum tunc dicta conditio quò ad futura inesse videatur. Idem cum Donell. *de pignor. n. 7.* Non tamen posse sub conditione dicta obligari pignori hæreditatem speratam propter turpitudinem, quæ inesse videtur, nempe votum captandæ mortis, *l. ult. C. de pactis. v. neque hypothecas.* Muller. *loc. cit.* cum Brunnem. *ad l. 16. §. 7. de pignor.* Modò tamen de certâ personæ hæreditate fuerit actum; cum in genere de incerti hæreditate liceat pacisci, *l. 3. §. 2. pro socio.* Brunnem. *ad cit. l. ult. C. de pact. à n. 7.* Carpz. *p. 2. c. 35. def. 17. n. 11.* Muller. *loc. cit.* ubi etiam, quòd valeat talis oppignoratio, si fiat cum consensu illius, de cujus hæreditate agitur.

5. Dixi quartò: *nomine proprio*: nam res alienas à certis personis dari posse in hypothecam nomine alieno, nempe illorum, ad quos spectant, extra dubium est; de quo paulo post, ubi agemus de iis, qui pignus constituere possunt.

Quæst. 452. Quenam res veniant vel non veniant in hypotheca generali?

I. Res primò: In hypotheca generali simpliciter tali veniunt omnia debitoris bona, quæ in commercio sunt, & aliâs oppignorari non prohibentur, atque ita etiam jura & actiones illius; quia hæc omnia in pignus dari possunt juxta dicta *qu. ante hanc 3.* utpote quæ nomine meorum & tuorum veniunt, *L. si legatus. §. 1. ff. ad S. C. Trebell.* & æquè in bonis nostris numerantur, quam alia corporalia, *l. 40. ff. de V. S.* & ita habet communis contra Jasonem. Excepto tamen jure patronatus juxta dicta *quæst. ante hanc 2.* item aliis juribus spiritualibus, utpote quæ extra commercium sunt. Secundo veniunt omnia mobilia & immobilia; & ita etiam nomina debitoris, seu quæ ei debentur ab aliis; quia & ea oppignorari possunt

secun-

secundum dicta *quest.* ante *hanc* 3. et si de cetero ea proprie loquendo juxta l. 7. §. 4. ff. de *peculio*. l. 15. §. 2. ff. de *re judic.* nec bona mobilia nec immobilia sunt, sed tertiam quandam speciem constituent. Muller. ad *Struv.* in ff. *qua res pignori*. thes. 20. lit. 2. Lauterb. ad ff. de *pignor.* §. 22. eò quòd dicta verba: *mobilia & immobilia* in hoc casu, dum debitor voluit per ea omnia bona exprimere, non sunt ita restringenda, ut per ea excludantur nomina; quin potius hujus enixæ voluntatis exprimenda gratiã adjecta censeantur; ita cum Franzk. b. 1. n. 17. & Bachov. l. 2. d. 1. th. 2. lit. d. Lauterb. Muller. LL. cit. inò ut Tiraq. de *retract.* §. 1. Gl. 7. n. 18. ex vulgato loquendi modo & communi usu etiam nomina & actiones dictis verbis comprehendantur. Quamvis si ea mens per dicta verba: *mobilia & immobilia* universaliter obligandi omnia bona fuerit debitori, consultum dicant Stryck. l. c. 4. §. 2. c. 4. §. 15. & Muller. l. c. ut in specie addantur & exprimantur nomina. Cæterum, si specialiter sola immobilia oppignorantur, nomina & actiones non contineri, expediti juris esse ait Muller. loc. cit. lit. 3. cum Bachov. in *Treutl.* vol. 2. d. 1. th. 2. lit. d. cum id esset contra verborum proprietatem: qui etiam cum aliis imperitiã arguit Notarios, dum adjiciendo illa verba: *mobilia & immobilia*; putant se per hoc magis obligationem debitoris extendere, quàm si simpliciter dicitur: *obligo omnia mea bona*; dum potius eam per hoc restringant; cum propter sententiam oppositam dubium saltem sit, num nomina veniant dictis verbis etiam conjunctim adhibitis. Tertio comprehenduntur quoque non tantum, quæ directo & pleno jure, sed etiam, quæ utili tantum dominio spectant ad debitorem, ut sunt bona superficaria & emphyteutica, etiam domino directo irrequisito; cum nec ea sic alienari prohibeantur. Merlin. de *pignor.* l. 2. tit. 1. qu. 8. n. 7. & seq. Negul. de *pignor.* p. 2. memb. 2. à num 28. Bachov. *tr. eod.* l. 1. c. 6. n. 11. quos citat & sequitur Lauterb. l. c. §. 24. Arg. l. 11. de *pignor.* l. 16. §. 2. ff. de *pignorat. act.* nisi tamen specialiter alicubi, (ut de Ducatu Würtenb. testatur Lauterb.) prohibitum alienari res emphyteuticas. Quarto veniunt etiam nummi seu corpora pecuniaria, l. *penult.* §. ult. ff. de *pignor.* Lauterb. §. 25. nimirum quamdiu in dominio illius, cujus universa bona pignori obligata sunt; non enim per oppignoracionem illam impeditur debitor uti pecunis, (quarum usus consistit in abusu, scilicet solutione,) cum nemo videatur renunciare usui, sed illum potius reservare. Arg. cit. l. *penult.* Excipitur nihilominus pecunia, propter quam mutuo acceptam generalis hypotheca constituta est. Arg. *ejusdem* l. *penult.* cum enim mutuo accipiens pecuniam id faciat, ut necessitatibus suis prospiciat, non videtur verosimile, quòd illam voluerit obligare. Ita Lauterb. loc. cit. remittens ad Bachov. cit. c. 6. in *sine.* & Merlin. ubi ante, *quest.* 48. Quinto veniunt etiam res, quas debitor venales habet, utpote quas mercator liberè & sine onere alienare potest. Lauterb. l. c. §. 25. Arg. l. 34. pr. ff. de *pignor.* Sexto probabiliter quoque venire videntur pignora seu res, quas debitor in pignus habet ab alio suo debitore; cum & hæc rursus oppignorari possint. Septimo veniunt bona futura et si ea in generali obligatione non expressa. Struv. cit. thes. 20. lit. 6. & ibidem Muller. Lauterb. cit. §. 21. cum communi juxta expressum textum l. *fin.* c. *qua res pignori*; idque ut facilius inveniretur creditor, utpote cui per hoc magis cautum, neque hoc in præjudicium debito-

R. P. Leur. Jur. Can. Lib. III.

ris; cum exinde non crescat ejus debitum, sed solum firmetur creditori securitas; ut Molin. loc. cit. d. 525. n. 6. Extenditur hoc jus pignoris generalis circa bona futura ad pignus arresto impetratum; ut Muller. cit. thes. 20. cum Carpz. p. 1. c. 29. def. 36. Limitatur è contra, ut se non extendat ad bona futura certæ alicujus hereditatis; cum hæc non sint oppignorabilia juxta dicta supra. Denique veniunt omnia bona, quæ speciali hypotheca obligari possunt cum omnibus illis, cum quibus in ea veniunt.

2. Resp. ad secundum: In tali hypotheca generali simpliciter tali, in qua obligantur omnia debitoris bona absque ulla certarum rerum designatione aut etiam exceptione, adhuc non veniunt primò ea, quæ, quia alienari non possunt, etiam oppignorari nequeunt, l. *fin.* ff. de *reb. alien. non alienand.* talia sunt feudalia, fideicommissò purè vel in certum diem subjecta immobilia, dotalia non æstimata, vel taxationis gratiã æstimata & alia, de quibus actum, *quest.* ante *hanc* 2. Secundò, quæ debitorem non voluisse comprehendere & obligare, præsumitur, seu quæ, si rogatus fuisset specialiter, non fuisset obligaturus, l. 6. ff. de *pignor.* l. 1. c. *qua res pignori*. l. *penult.* de *privil. creditor.* Mantio. de *tact. & amb. convent.* l. 11. tit. 4. n. 3. Bertazzolin. de *claus. instrum. claus.* 12. Gl. 2. n. 4. Negul. de *pign.* p. 2. memb. - vers. 34. Afflict. *decis.* 184. in *fin.* Gail. l. 2. obs. 25. n. 6. Muller. cit. thes. 20. lit. 1. Lauterb. l. c. §. 27. Merlin. *tr. de pign.* l. 2. tit. 1. qu. - à n. 12. Ubi etiam in specie enumerat res, quas quis verosimiliter non fuisset obligaturus; idque vel propter quotidianum & necessarium illarum usum, sine quibus dominus seu debitor commode & honestè vivere nequit, cit. l. 6. talia sunt vestes necessariae, lectus aliaque suppellectilia, vel necessaria familiae instrumenta, quibus quotidie utimur, cit. l. 6. Merlin. l. c. qu. 56. num. 9. & 57. Lauterb. l. c. Item libri Doctoris, intellige, pro studio quotidiano necessarii; secus de non necessariis. Arma & equi militum, intellige actu exercitium militiam. Aratra, animalia aliaque ad agriculturam necessaria, & in genere instrumenta propriæ professionis. Lauterb. loc. cit. Merlin. cit. tit. 1. qu. 57. & seq. vel etiam ob specialem, constituentis generalem hypothecam, affectionem, ex qua debitor certis rebus non vult carere, cit. l. 6. & 8. Cod. l. 1. c. *qua res pignori*. Merlin. loc. cit. qu. 58. Lauterb. loc. cit. & hæc, etiam si in constitutione talis hypothecæ adhibita fuissent tales particularæ: omnia, universa, cuncta, singula. Franzk. *comment.* in ff. *b. t.* n. 15. Bachov. de *pignor.* l. 1. c. 7. num. 1. nullaque dictarum rerum facta expressa exceptione.

Quest. 453. *Quæ veniant in hypotheca speciali?*

1. Resp. primò: Dum confundendo ferè eam cum hypotheca universali secundum quid, ut plures faciunt, constituitur in certa quadam rerum universitate, quæ respectu omnium bonorum vicem rei specialis obtinet. Hahn. de *pign.* thes. 30. & sic plura collectivè corpora, dum dantur in pignus, non tantum ea corpora, quæ in ea universitate erant tempore oppignoracionis, sed & illa, quæ postmodum ex iis nascuntur, aut iis subrogantur veniunt in pignus, l. 13. ff. de *pignor.* Struv. ad ff. *qua res pignori*. thes. 21. lit. 6. Muller. *ibidem*. Sic dum in pignus datur grex; quia non obligantur singula capita distinctim, sed collectivè sed totus grex venit, etiam ejusdem pignoris nomine, postquam totus grex renovatus est per substitutionem aliorum

Pp

capi-