



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, Autoritate stabilita, Methodo clara & facili explanantur

Leuren, Peter

Moguntiae, 1719

Quæst. 453. Quæ veniant in hypotheca speciali.

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

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 arrepto 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 verisimiliter 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 particulae: 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-

capitulum in locum demortuorum. Muller *l. c.* Lauterb. *l. c.* §. 28. Nec interest, si dicta renovatio seu subrogatio facta ex fetu priorum capitulum, siue aliunde. Quamvis quæ nascuntur ex prioribus capitibus, non tam jure renovationis quam accessionis obligentur in speciali hypotheca, ut Lauterb. de quo paulò post. Sic in taberna, dum hæc oppignorat, simul merces omnes generaliter obligatæ censentur; non tamen præcisè illæ, quæ tempore oppignorationis erant in ea, quæ tempore oppignorationis erant in ea, sed & illæ, quæ illis distractis substitutæ deinceps sunt, & in ea tempore mortis debitoris, vel dum pignus persequitur creditor, reperiuntur in ea; cum eadem sit taberna & tabernæ hypotheca, licet merces mutatae sint, *l. 122. §. 1. ff. de V. O.* & contrahentes in constitutione tabernæ pro hypotheca ad hanc assiduam mercium commutationem respexisse videantur. Bachov. *de pign. l. 2. c. 5. n. 2. §. 3.* Lauterb. *l. c.* & DD. *ad legem penult. ff. h. t.* Num verò veniat nomine immobilium, dum in iis tantum constituitur talis hypotheca, vide apud Bachov. *de pignor. l. 1. c. 6. n. 5.* & Merlin. *l. c. quest. 49.* ad quos remittit Lauterb.

2. Resp. secundò: In hypotheca magis strictè speciali veniunt etiam res, quæ rationem pertinentiæ & accessionis habent, ita ut ejus partem faciant. Lauterb. *ad ff. de pignor. §. 30.* Hinc dum oppignorat, utpote quod est quid separatum ab eo, dependens à libera voluntate domini, *l. 1. §. 1. ff. h. t.* E contra, dum oppignorat prædium, videntur simul oppignorari mancipia illi adscripta; cum sint veluti pars illius; vide Lauterb. *cit. §. 30. in fin.* Sic oppignorato à domino proprietatis fundo, accedens quoque postmodum usufructus oppignoratus censetur, *l. 18. §. 1. de pignor. act. Balduin. tr. de pignor. c. 10.* Mull. *l. c. lit. e.* Non verò è contra dum oppignorato usufructu, accedit proprietatis, hæc quoque oppignorata censetur, cum proprietatis sit res principalis, non accessoria. Bachov. *l. c. c. 10. n. 1.* Lauterb. *§. 31.* Sic quæ dein per alluvionem accedunt fundo oppignorato, oppignorata quoque sunt. Lauterb. *ibid.* Muller. *l. c. lit. d.* quia quod taliter fundo adjicitur, pars ejus esse censetur, §. 20. *Inst. de rer. divis.* Non verò si debitor emeret vel alio modo acquireret fundi ex parte oppignorati alteram partem non oppignoratam, hæc ipso oppignorata censetur. Lauterb. *cit. §. 31. in fin.* cum Bachov. *l. c.* eò quòd, ut idem, pars illa emptæ non sit pars partis obligatæ, sed totius, quod non est obligatum.

3. Resp. tertio: In tali speciali hypotheca comprehenduntur quoque ea, quæ ex re specialiter obligata nascuntur ob conjunctionem & consequentiam, quæ suum principale consequuntur, etsi eorum nulla facta est mentio, v. g. fructus *l. 3. C. in quib. caus. pign. tacit. l. 26. §. ult. l. 29. §. 1. ff. de pign.* Muller. *l. c. lit. c.* Lauterb. *ad ff. h. t. §. 32.* non tantum pendentes tempore conventionis, sed & futuri. Lauterb. *l. c.* remittens ad Merlin. *loc. cit. l. 2. qu. 13. à n. 1.* & Bachov. *tr. eod. l. 2. c. 11. n. 2.* ubi etiam ait, se putare, fructus oppignoratos non adeo affici, quò minus iis ad necessitatem familiæ rectè & liberè uti possit debitor oppignoratis. Quibus etiam bona fide consumptis, aut in aliam speciem irreducibilem commutatis, extinguitur illorum hypotheca. Lauterb. *cit. §. 22. in fin.* remittens ad *l. 18. §. 1. ff. de pignor. act.* & Merlin. *l. 2. qu. 53. à n. 22. & à n. 41.* Proceduntque hæc non tantum de fructibus naturalibus, sed etiam de industrialibus. Lauterb. *l. c.* cum Merlin. *l. c. à n. 30.* contra Negufant. *de pign. p. 2. memb. 2. n. 27.* Idque tam in

hypotheca expressa quam tacita propter identitatem rationis. Merlin. *l. c. n. 8.* Nexu tamen pignoris non tenebuntur hi fructus, si à tertio, v. g. emptore facti, & apud eundem esse ceperunt; quia jam dominium illorum mutatum. Merlin. *l. c. qu. 53. à n. 28.* Lauterb. *l. c. juxta l. 29. §. 1. ff. h. t.* Quod dictum de fructibus, idem dicendum de fetu pecoris & partu ancillæ verè talis seu propriè mancipii, modò conceptus apud debitorem ejusve hæredem, etsi apud tertium natus, *cit. l. 29. junctà l. 18. §. 2. ff. de pignor. act.* Lauterb. *l. c.* Mull. *cit. lit. c.* Secus enim est de natis ab iis, qui redempti ab hostibus, interim, dum pretium restituantur, loco pignoris redemptori obligati, *l. 8. c. de postlimin. revers.* Bachov. *de pignor. l. 2. c. 10. n. 2.* Lauterb.

Quest. 454. Quenam veniant in hypotheca tacita, seu legali, siue in quibus ea constituitur?

R Esp. in genere: Constituitur ea potest, & quandoque constituitur in omnibus alicujus bonis juxta *l. 1. C. h. t. l. 6. §. 2. ff. eod.* quandoque in una re, aut etiam in pluribus singularibus, pro ut hæc hypotheca dividitur in generalem & specialem juxta dicta supra. In quibus verò rebus in specie respectu diversarum personarum constituitur, totus est de hoc titulus *ff. ex quibus caus. pign. vel hypoth. tacit. constit.* & dicitur commodius & explicatius, ubi quibus constituitur hæc hypotheca. Illud hic notandum, quòd, cum hæc hypotheca essentialiter à benevolâ legislatoris voluntate concepta ob singularem debiti & creditoris favorem dependeat, ea tacitè & præsumptivè extendenda non sit ultra illa, in quibus ea constituitur, & ultra personas, pro quibus constituitur per leges, & sic non inducendæ aliæ hypothecæ tacitæ; cum, quod jure singulari & per privilegium in certis tantum casibus concessum, ad alios casus non sit extendendum juxta *l. 14. §. 15. ff. de LL.* vide Lauterb. *ad ff. in quibus causis pignus. §. 4.*

Quest. 455. Qualiter pignus constituitur?

1. R Esp. primò: Hypotheca legalis constituitur lege universali, provinciali statutaria, quin & consuetudine juxta dicta supra, ubi de divisione pignoris. Secundò pignus prætorium jussu & auctoritate Magistratûs per immisionem in possessionem, vel per pignorum captionem. Tertio pignus privatum testamentarium constituitur ultima voluntate testatoris, non tantum testamento, sed etiam codicillis. Vinnius *ad §. Inst. de codicill.* Lauterb. *ad ff. de pignor. §. 39.* dum nimirum is, ut legatariis magis cautum sit, se ipsum quasi debitorem facit, ut Struv. *h. t. tb. 6. lit. v.* res suas reliquas pro pignore constituendo, ut Muller. *ad Struv. ibidem.* cum in rebus hæredis hypothecam constituere non possit, ut Mudæus *de pign. ad l. 1. ff. de pignor. n. 9.* quam dein hypothecam hæres adeundo hereditatem ratam habet & confirmat, ut cum Merlin. *de pignor. l. 2. tit. 1. qu. 16.* & Bachov. *tr. eod. l. 1. c. 7. in fine.* Lauterb. *cit. §. 39.* Quartò conventionalis hypotheca constituitur vel per contractum pignoratitium, nimirum quando de pignore dando nominatim convenitur inter creditorem & debitorem, (siue id fiat verbis inter præsentem, siue literis inter absentes, ut Neguf. *de pignor. p. 3. memb. 1.* Muller. *l. c. lit. d.*) & per traditionem rei possessio in creditorem transfertur; & sic per talem contractum reale constituitur jus in re. Ex quo jure demum immediate nascitur actio pignoratitia. Muller. *loc. cit. lit. e.* Lauterb. *loc. cit. §. 40.* vel constituitur per