



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. 465. An & qualiter creditor, qui pecuniam mutuo dedit, ad rem alequam emendam, vel ad ædificium constituendum, habeat pignus in re empta vel ædificio constituto.

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

Quest. 465. An & qualiter creditor, qui pecuniam mutuo dedit ad rem aliquam emendam, vel ad ædificium constituendum habeat pignus in re emptæ vel ædificio constituta?

Resp. ad primum: Creditores pecuniæ ad domum, navim resque aliàs emendas & comparandas in rebus illis eà pecuniâ emptis vel comparatis, habere hypothecam tacitam per *Auth. quo jure. C. qui pot. in pign. & novell. 97. c. 3.* tradunt Molin. *loc. cit. d. 438. num. 7.* Gail. *l. 2. obs. 12. num. 3.* Reiffentuel. *b. t. num. 25.* & alii apud Merlin. Oppositum tamen tanquam communiorem, veriore & communiter receptam tenent Merlin. *loc. cit. quest. 23. num. 5.* Berlich. *cit. concl. 65. num. 144.* Carpzov. *p. 1. c. 28. def. 107.* Richter. *de jur. & privil. creditor. c. 3. f. 4.* Rodriq. *loc. cit. à. 7. d. num. 9.* (qui tamen excipit eum, qui pecuniam mutuam dedit nominatim in comparationem navis) Lauterb. *ad ff. in quib. caus. pign. §. 81.* & alii plures apud illum. Idque non tantum ob generalem rationem, nimirum deficientis legis, quæ huic creditori hypothecam legalem concedat; sed etiam ob speciales desuper leges. *l. 17. C. de pign. l. 7. qui pot. in pign. l. 5. §. 17. ff. de tribut. act.* Quid verò sit de creditoribus, quorum pecunia emptæ est militia, vide apud Lauterbach. *§. 82. & seq.*

2. Resp. ad secundum: Qui pecuniam dedit mutuo ad ædificiorum refectionem, in iis refectionibus habet hypothecam tacitam per *l. 1. ff. in quib. causis pign.* idque ob singularem ædificiorum favorem, ne publicis deformatur aspectus, & plures incitentur, qui ad refectionem istam mutuo darent pecunias. Ut alicui hæc hypotheca competat, requiritur primò, ut is pecuniam crediderit, non tamen ita, quin ei quoque competat, quia alia materialia ad restitutionem seu reedificationem mutuo dedit. V.g. tegulas, ligna sibi restituenda. Lauterbach. *§. 68.* Item ei, qui etsi alteri pecuniam aut materialia in dictum finem mutuo non dedit, ipsemet tamen suis impensis ædificium restituit, cessante domino à reedificatione. cum *cit. l. 1.* prospicere intenderit iis, qui curant & promovent reedificationem. Lauterbach. *loc. cit.* Requiritur secundò, ut pecuniam (idem est de aliis materialibus) crediderit in specie & nominatim ob restitutionem ædificii collapsi vel exulti, etsi etiam usque ad aream consumpti, ut cum Rodriq. *loc. cit.* Lauterbach. *§. 70.* aut etiam minantis solum ruinam; cum is etiam restituere dicatur, qui facit, ut non ruat. Idem citatis Bachov. *de pign. l. 1. c. 12. num. 1.* Carpzov. *p. 1. c. 28. def. 105.* Unde è contra non competit hæc hypotheca illi, qui simpliciter, & non expressè ad restitutionem ædificii pecuniam mutuo dedit, etsi mutuatarius postmodum illam in dictam restitutionem impenderit. Arg. *cit. c. 1.* cum magis lucri sui, quam publicæ utilitatis gratiâ pecuniam dederit. Lauterbach. *§. 71.* citatis Merlin. *de pign. l. 3. quest. 5. num. 64.* Mynsing. *cent. 1. obs. 60.* Sic in Camera observatum esse testante. Gail. *l. 2. obs. 12. num. 4.* & aliis. Idem dicendum de eo, qui pecuniam mutuam dedit, non ad veteris ædificii refectionem, sed ad novi exstructionem. Arg. *l. 7. ff. de oper. publ. Rodriq. loc. cit. num. 6.* Merlin. *loc. cit. num. 68.* Befold, *ad J. P. Würt. d. 2. th. 34.*

Bachov. Lauterbach. *LL. cit.* Item de eo, qui pecuniam dedit ad ædificii ampliationem & exornationem; cum hæc hypotheca competat pro expensis necessariis, & non pro utilibus tantum & voluptuariis. Lauterbach. *loc. cit.* cum Grævo. *p. 2. concl. 12. consid. 1. num. 7.* Negus. & aliis. Tertio requiritur, ut pecunia in restitutionem ædificii credita actu in illam sit impensa per *cit. l. 1.* cum verba cum effectu sint accipienda. Lauterbach. *§. 74.* Rodriq. *loc. cit. num. 5.* Berlich. *cit. concl. 65. num. 134.* Gail. Mynsing. *LL. cit.* testantes sic observari in Camera. Unde etiam, si parstantium dictæ pecuniæ actu sit impensa in dictum finem, pro illa tantum parte concedi hypothecam, tradunt Rodriq. *loc. cit. n. ult.* Merlin. *loc. cit. l. 2. quest. 5. num. 7.* Guttier. *99. pract. l. 5. quest. 98. num. 2.* & alii apud Lauterbach. illis inharerentem. Porro hæc requisita adesse probare debet creditor. Et quorum ultimum eo ipso probatur, quò ædificium post acceptam pecuniam restitutum esse demonstratur. Berlich. *loc. cit. num. 135.* Merlin. *cit. quest. 5. num. 71.* & 72. Lauterbach. *§. 75.* Locum habet hæc hypotheca in omnibus ædificiis. Et quidem in urbanis, quæ nimirum habentur ad usum habitandi, commercia exercendi, aut voluptatis & recreationis gratiâ. Idque, si sint ædes, sive tabernæ, balnea, popinæ &c. dubium non est; quippe per excellentiam ædificia dicuntur. *l. 198. ff. de V. S.* Lauterbach. *§. 73.* De rusticis verò, quorum nimirum usus est ad agros colendos, stercorendos, fructus colligendos, etsi sit controversia aliqua inter AA. idem dicendum cum Lauterbach. *loc. cit.* Rodriq. *cit. a. 7. num. 3.* cum *cit. l. 1. r.* utatur generali ædificii vocabulo, & suo quoque modo aspectus deformatur tuguriis, stabulis, horreis destructis & collapsis. De cætero est hæc hypotheca specialis competens tantum in ædificio pecuniâ credita refectione, ita ut, si parstantium ædificii sit restituta, in ea tantum parte competet; & si totum unà cum area. V.g. perhiatum terræ perierit, ipsa quoque hypotheca hujusmodi pereat. Arg. *l. 7. ff. qui pot. in pign. juncta l. 8. ff. quibus mod. pign. solvat.* Lauterbach. *§. 76.* citatis Merlin. *cit. quest. 5. num. 66. juncto. num. 78.* Berlich. *cit. concl. 65. num. 138.* Richter. *de jur. & privil. creditor. c. 3. f. 2. n. 19. & seq.* ubi nec in area superstiti hypothecam durare scribit. cui tamen refragantur. *l. 21. ff. de pign. act. & l. 29. §. penult. ff. de pignor.* & dicta à nobis paulò ante. Licet verò huic hypothecæ nullibi privilegium, quò creditor talis præferatur aliis hypothecariis anterioribus nusquam concessum reperitur, & simplex solum statuatur. *cit. l. 1. ff. in quib. caus. pign.* & istiusmodi prælationis privilegium sine speciali legis dispositione concedendum non sit, nihilominus Interpretes eam esse privilegiatam communiter docere per *l. 5. & 6. ff. qui pot. in pign. novell. 97. c. 3.* ait Lauterbach. *§. 77.* citans Rodriq. *loc. cit. num. 1.* idque præjudicii confirmari à Carpzov. *cit. c. 28. def. 105.* Gail. *l. 2. obs. 12. num. 4.* Mynsing. *cit. obs. 60.* Merlin. *cit. quest. 5. à n. 3.* Unde cum, quod per privilegium concessum est, non competit hæreticis. *Auth. item privilegium. C. de hæret. Novell. 109. c. 1.* Hanc hypothecam hæreticis denegant Merlin, *loc. cit. num. 75.* Berlich. *loc. cit. num. 139.* Negus. & alii apud Lauterbach. *§. 78.* Quæ dicta hucusque de dante mutuam pecuniam pro refectione ædificii, dicenda quo-

quoque esse de iis, qui ad naves aliàsque res reficiendas & conservandas dant mutuam pecuniam, nimirum concedi illis iure civili tacitam hypothecam, & quidem qualificatam seu privilegiatam, per *cit. l. 1. de pign. l. 5. & 6. ff. qui pot. in pign. novell. 97. c. 3.* docent Merlin. *cit. quæst. 5. à num. 1.* Berlich. *loc. cit. num. 132.* Richter. *loc. cit. f. 3. à num. 1.* Gail. Rodriq. Carpzov. & alii apud Lauterbach. §. 77. verum is. §. 80. ait, quòd ubi hæc sententia non est usu recepta, aut statuto approbata, quod iure singulari & nominatim est concessum danti pecuniam ad refectionem ædificii, non temerè trahendum ad alios in res alias reficiendas pecuniam suam credentes; cum deficiat pro hoc casu specialis legis dispositio, dum citatæ leges & Novell. non agunt de hypothecæ concessione & acquisitione, sed de hypothecariorum in concursu prælatione, adeoque supponunt hypothecas, & quidem expressas constitutas illis, qui propriis pecuniis procurarunt navim comparari, fabricari aut reparari, agrum aliudve quid emi, quibus nullibi legalis hypotheca reperitur concessa. Unde ipse sententiam oppositam tanquam veriolem & communiolem amplectitur. citatis pro ea Hahn. *ad Wesenbec. in ff. in quib. caus. pign. num. 1.* Vinn. *l. 2. selectar. 99. quæst. 4.* Bachov. *de pignor. l. 1. c. 12. num. 2.* Gudelin. *de iure noviss. l. 4. c. 18.* Perez. *in Cod. ad tit. in quib. caus. num. 13.* Donell. *de pign. c. 4. & c.*

Quæst. 466, An & qualiter hypotheca legalis competat locatori prædii urbani in rebus conductoris?

R Esp. Primò competit ea locatori prædii urbani in rebus conductoris in prædium conductum per conductorem eo animo inductis, ut ibi sint, non tantum pro pensionibus, sed etiam per extensionem pro culpabili habitationis deterioratione, & pro omni eo, quod locatori ex illo locationis contractu debetur. Laym. *l. 3. rr. 4. c. 31. num. 3.* Mantic. *de tac. & amb. conv. lib. 11. tit. 15.* Marefchot. *l. 2. var. resol. c. 118.* Merlin. *de pign. l. 2. quæst. 67.* Menoch. *de adipsic. poss. remed. 3.* Lauterbach. *ad ff. in quibus causis pign. §. 91.* Muller. *in Struv. ad ff. eod. tb. 16. lit. 6.* cum communi juxta expressos textus *l. 2. 4. 6. 7. ff. in quib. caus. pignus.*

2. Dicitur primò: hæc hypotheca legalis: et si enim primitus consuetudine inducta Romæ ex ea occasione, quòd, cum olim ibi magna esset inquilinorum pauperum multitudo, & habitatio, etiam miserabilis magni constaret, domini, qui peregrinis ædes, canacula locabant, pacifici solebant, ut invecata & illata in eas essent loco hypothecæ pro securitate mercedis, seu pensionis locationis. postmodum nihilominus, quia hæc consuetudo visa æqua & iusta, lege approbata fuit, non tantum ad novam Romam, sed etiam ad ceteras provincias extensa. Lauterbach. §. 92. Neque tamen etiam purè est legalis, sed potius mixta, quippe quæ, ut nascatur, factum hominis, nempe dictam illationem rerum supponit, ex qua tacita conventio præsumitur, cui dein lex assistens efficit, ut hypotheca illa inducatur. Bachov. *ad Wesenb. loc. cit. num. 2.* Muller. *loc. cit.* Lauterbach. §. 93. ita ut hunc effectum & dispositionem conductor, dum res suas intulit, impedire nequeat sola sua voluntate contraria, ac protestatione, quòd res il-

las pignori obligari nolit, nisi locator consentiret expressè vel tacitè, ut dum eo presente & non contradicente fieret illa protestatio. Lauterbach. §. 44.

3. Dicitur secundo: *competit locatori*: intellige, si is sit Dominus prædii, si non: si sit propriè locator (qualis dicitur, qui pro certa mercede, & ita pro nummis locavit) si non: si sit propriè talis, puta, qui pro alia re. V. g. pro certa quantitate vini vel frumenti locavit. Lauterbach. §. 98. Veniunt etiam hoc nomine hæredes locatoris; cum & pignus transeat in hæredes; quin & cessionarius, seu cui ædes locatas dominus cessit, ut Idem probabilis contra Merlin. cum regulariter etiam jura cedi possint. An verò etiam commodanti, mox dicetur.

4. Dicitur tertio: *prædii*: quo nomine non tantum veniunt ædes ad inhabitandum conductæ, sed etiam horreum ad merces ibi reponendas. Item area siue locus vacans ædificiis ad cæmenta, lateres calcem, trabes aliæque istiusmodi reponenda, vel artem aliquam ibi exercendam. Item balnea, hortus, stabula meritoria ad stabulandum ibidem pro mercede jumenta. Lauterbach. §. 100. qui etiam §. seq. idem dicit de stabulis non meritoriis, quæ non sunt in ipsis ædibus & urbanis ædificiis, sed ab iis separata, ut in iis stabulentur jumenta & pecora, quæ habentur vel agrorum colendorum gratiâ; vel ut in sylvis & pascuis pascantur. Eò quòd, etsi sint prædia rustica, quia tamen nullos proferunt fructus, qui locatori esse possent pignori, & locator urbano more inde pensionem recipiendo illis utitur pro urbanis reputantur, ita ut in ea illata tacitè pignori obligata intelligantur, ut Bachov. *de pignor. l. 1. c. 11. num. 4.* De molendinis dicitur *resp. seq.* De illatis in navim vel currum vide Lauterbach. §. 103. remittentem ad Marquard. *de iure mercator. l. 2. c. 10. num. 38.* Merlin. *de pign. loc. cit. quæst. 67. num. 39.* Negus. Mantic. & alios.

5. Dicitur quarto: *in rebus conductoris*; hoc est in illius propriis, non alienis; in quibus enim fieri nequit oppignoratio expressa, in iis etiam tacita hypotheca locum non habet *l. 1. C. si alien. res pignori dat.* Unde si conductor induxerit alienas. V. g. apud eum depositas, aut eidem commodatas vel locatas, in iis non competit locatori tacita hypotheca. Bachov. *loc. cit. num. 2.* Merlin. *loc. cit. num. 51.* Lauterbach. §. 103. Negus. Menoch. & c. apud illum contra Marefchot. *loc. cit. c. 118. num. 27.* Arg. *l. 6. & L. ult. C. si res alien. pign. dat.* Idque, etiam si dominus illarum rerum sciens illas penes conductorem existentes, inferri in prædium ab eo conductum tacuerit; cum taciturnitas scienti actum sibi non præjudicare sibi non obsit. Idem est de rebus paraphernalibus uxoris, Castrensibus & quasi castrensibus & adventitiis liberorum à patrefamilias illatis in ædes ab eo conductas. Lauterbach. §. 110. citatis Menoch. *de adipsic. poss. remed. 3. num. 45.* Merlin. *loc. cit. num. 72. & 92.* Item de rebus pupilli, minoris, domini illatis à tutore, curatore, procuratore in ædes suo nomine & pro sua familia conductas Lauterbach. *loc. cit.* Dum verò minor ipse res suas intulit in prædium conductum à se sine consensu curatoris, si quem habet, aut si conductum cum ejus consensu, inductæ tamen sine ejus consensu, res illatæ, quæ sine decreto alienari & oppignorari possunt, tacitè locatori sunt obligatæ; secus est de iis, quæ sine decreto ab eo alienari non possunt. Lauterbach. *in ff. in quib. caus. §. 306.* cum Simoncelli.