Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-567051-p0001-0

17

1.

2.

3.

4.

5.

6.

7.

Da 748
1652, 15.
31

Exercitatio Iuridica

DE USVRIS PVPILLARIBVS, REI IVDICATÆ, PACTO EXTENSIVO PROMISSIS, NAUTICIS ET CAMBIALIBUS.

Quam

AUXILIANTE DEO

Sub Præsidio

Amplissimi, Consultissimi, & Excellentissimi,

VIRI

DN. JOH. OTTONIS TABORIS, U.J.D.
IN INCLITA ARGENTORATENSIUM ACADEMIA CODICIS ET FEUD. PLACIT. PROFESSORIS CELEBERRIMI, JURIDICÆ FACULTATIS SENIORIS,

DN. Patroni & Præceptoris sui æternùm colendi

In publico Eruditorum conventu
Instituet.

JOH. PETRUS WEBER
Svinfurto-Francus.

Ad diem 11. *Septembr. Horis locoq; consuetis.*

ARGENTORATI,

Ex Muséo Chalcograph: Jacobi Thilonis,
Anno M. DC. LII.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-567051-p0003-1

CL. DN. WEBERO SVO S. PP.

ANtiquare vetus rectum, Mos plurimus orbis:
Idque usurarum tetra lues loquitur.
Vindicias contra meditatus TABOR, ab orbe
Ingrato dudum plurima probra tulit.
Immeritò! si fere vetus rectum nequit orbis,
Doctorem recti nunc tamen ille ferat!
Donec commodior curæ, par sitque ferendo,
Exuat & mores denique jure suos.
Plurima condocuere scholæ, quæ fere recusat
Orbis, sed debet discere ferre tamen.
His studiis, WEBERE, tuum claresce re nomen,
Dum facis, ad patriæ cresc is, amice, decus.

Scrib. amoris & voti causa

JOH. GEORG. DORSCHEUS D.

750.

PARTIS QVARTAE,

Qua

Cæteræ limitationes, quæ LL. *de altero tanto* disponentes, restringunt, exponuntur & expenduntur.

ARTICULUS I.

De Vsuris Pupillaribus.

I.

DE prima limitatione, quæ reditus annuos concernit, quatenus illa Juri tum Justinianeo, tum Canonico, quin & Constitutionibus Imperii approbetur & conveniat : superiore exercitatione, pro instituti modulo, latius est dictum, simulque mota subinde problemata, de antichresi & eo quod interest, diligentius sunt excussa : Nunc cæteras limitationes, quæ usuras ipsas concernunt, breviter exponemus. Ac initio quidem tradunt Nonnulli: dupli excessum non attendi in usuris pupillaribus: *per l. 7. §. si usuras 12. de administr. tut.* Hagen/ *de usuris, cap. 5. n. 271. c.* Idque obtinere contendunt, tum per rationes communes, quibus se effecisse putant, ut cursus usurarum legitimarum multorum annorum hodiè licitus sit, utcunque ultra duplum excurrat: Hagen / *de usur. c. 5. n. 140. tum* per specialem hancce rationem, quod tutor vel curator obligatus fuerit à se ipso sortem cum usuris exigere & in patrimonium pupilli vel minoris referre, relatamque aliis, si res & occasio tulisset, tutò fœnerare atque inde sortem (*denuò puto*) efficere, & ex ea rursus usuras exigere : quod cum non fecerit, censeatur has

usuras in sortem redegisse, & de novâ hac sorte novum mutuum cum seipso contraxisse. Ita *Hagenus, d. c. 5. n. 309.*

II. Et hanc limitationem, de usuris ultra alterum tantum admittendis, in causis pupillaribus omnino recipiendam esse, cum Hageno nominatim etiam statuit *Finckelthus. Observat. 40. n. ult. vers. 2. ubi & Berlichium Decis. 30. n. 5. allegat: qui tamen is hanctce eo loco non habet.* Idemque sentire videntur, qui in *tit. C. de usur. pupillarib.* inter modos quibus usuræ pupillares sistantur, hunc nequaquam referunt: *v. Cujac. in comm. d. t. & C. A. de tut. & rat. distrab. th. 17. f.*

III. Qua de re antequam sententiam nostram exponamus, primum *quænam usuræ pupillares sint*, quæque earum diversitas, perpurgandum erit: Cum Dd. veteres & recentiores tam diversimodè de his loquantur, ut juniores ex lectione commentariorum vix sine scrupulo se extricaverint; Apud Cynum, Sichardum, Donellum, Gilkenium & alios, integrum librum quintum ferè prætermittentes, explicationem frustra inquisiverint. At Placentinus *in summa tit. Cod. de usur. pupillar.* Usuras triplices in actionem tutelæ venire docet (1.) centesimas (2) pupillares (3) legitimas. *Hunc sequuntur Salicetus & cæteri plerique.* Centesimas duobus casibus deberi tradit (1) cum tutor pecuniam in suos usus convertit (2) cum Judex præcepit, ut tutor pecuniam deponeret: ipse autem neglexit. Porro *pupillares* usuras dicit esse medias, & quatuor casibus præstari. (1) si falso negaverit apud se esse pecuniam, (2) si moram depositionis fecerit, & non interveniente Judicis præcepto: (videtur hic esse hiatus, qui suppleri potest ex Azonis explicatione, *de qua mox d.*) (3) si negando (subaudi necessaria subsidia) imposuit pupillis necessitatem accipiendi mutuam pecuniam sub usuris ad onera sua expedienda (4) si à debitore pupilli tutor tales exegit. Denique *legitimas* vocat ex more regionis currentes h. e. quincunces quæ in cæteris casibus præstentur. *Hæc Placentinus.*

Definitio subjectæ quæstionis; Et *quænam usuræ sint pupillares*; Ex sententia *tùm Veterum*, ut Placentini,

IV. Doctrinam Placentini, Azo, more suo quadantenus sequitur, quadantenus auget. Nam & ipse, *in sua summa super tit. Cod. de Usur. pupillar.* tres in hac materia usurarum

& Azonis.

species

757.

ſpecies conſtituit : Et *uſuras pupillares*, eas nominatim *definit* eſſe, *quas pupillus poterat ſtipulari ſecundum conditionem vel diverſitatem ſuæ perſonæ* : Eas verò non quatuor tantum, uti Placentinus; verum ſex caſibus à tutore docet eſſe præſtandas. (1) ſi pecuniam pupilli palam converterit in ſuam utilitatem: (cui tamen ſpeciei & facto non tantum Placentinus, ſed ipſe etiam Azo, *in verſ. antecedente*, centeſimas uſuras aſſignaverat: Niſi putemus in verbo clanculum, differentiæ rationem conſtitui. Quam differentiam dilucidè notavit Odofredus in comment. ad l. 1. C. h.t' ibi: cum *clam* convertit tenetur ad centeſimas: cum *palam* ad pupillares : Laudant etiam retinentque recentiores, & in his *Coll. Iurid. Arg. in tit. de negot. geſt. th.* 31. *n.* 8. *ibi: Quod ſi eam pecuniam in uſus ſuos convertit, h.e, latenter ſua commoda ea pecuniâ procuravit : legitimas h.e. maximas ſeu centeſimas uſuras præſtabit, l.* 1. C. *de Vſur. pupillar. l.* 10. §. 3. *mandat. l.* 3. C. *arbitr. tut. l.* 38. *de Negot. geſt.* Sin *autem* palam *accepit & ſibi adſcripſit, exemplo l.* 9. §. 7. *de admin. tut. eas præſtabit, quibus idem creditor alius fœneraſſet. exemplo l.* 54. *d. t.* Nec procul abit Weſenb. *in œton. Cod. de Vſur. pupill.* cum ait: tutorem ſi dolo averterit, obligari ad centeſimas, aut omne pupilli intereſſe. *Molin. de commerc. & uſur. quæſt.* 76. *n.* 588. Sin abſque dolo cumque collegarum aſſenſu ſibi fœnerarit; ad legitimas uſuras teneri *Conf. not. ad Auth. noviſſimè. præmiſſam l.* 1. C. *de admin. tut. & M. Stephani. ad Novel. Tr. n.* 29.)

V. Alterum caſum, quo pupillares uſuræ præſtentur, eum Azo facit : cum tutor negaverit apud ſe pecuniam pupillarem eſſe, & Prætor contra eum pronunciaverit. Nam etſi non eſſet apud eum pecunia, inquit : tamen tenetur ad eam & uſuram pupillarem : quia decretum pro veritate eſt. (3) ſi moram fecit depoſitioni pecuniæ (hic caſus à Placentino ſecundo loco enarratur) & Prætor irrogavit ei pupillarem uſuram. Solent ibi Prætores comminari ut ſi non fiat depoſitio vel quantò tardius fiat, legitimæ uſuræ præſtentur (hunc caſum melius intelliges ex *l.* 7. §. 7. *de admin. & peric. tut.*) (4) Quartus caſus cum tertio Placentini convenit. (5) Quintus cum quarto. Sextum quaſi ſubdubitans adnectit : quando ſcil. tutor obti-

nuit, ut pecunia pupillaris deponatur ad prædiorum comparationem & postea non deposuit eam, neque præceptum est ei à Prætore ut deponeret.

Tum recentiorum.

VI. Cæterum recentiores diligentius hæc persequuntur : qui nec in definiendis usuris pupillaribus cum antiquis consentiunt. Nam ut ex præmissis constat, Azo eas *à conditione personæ pupilli* totas definit atque æstimat. Quomodo etiam Corvinus lib. definit. non inutili, ex Pacio, nescio quo loco (*nam nec in Isagog. nec in anal. Cod. ad h. t. quicquam tale habet*) describit *pag.* 390. *n.* 212. Usuras pupillares esse, quæ pupillis debentur. Alii vero *à persona tutoris* definiunt, ut Salycet. *ad rubr. C. eod.* illis verbis : pupillares usuræ sunt usuræ singulares, ad quas tenentur tutores. Nec longè abludit Cuj. *in parat. C. ad d. t.* cum eas designat, quas tutor debet, non tantum si ex persona sua conveniatur, sed & si ex persona contutoris, quod suspectum eum non fecerit. *l.* 7. §. *pen. de admin. & peric. tut.*

Et nostra.

l. 2. *C. de Usur. pupill.* Cujacium sequitur & ad verbum ferè exprimit Dn. Anton. Perez. *in prælect. ad eundem h. t. C. n.* 1. Nobis Odofredi ut planior arridet descriptio, cum rubricam Codicis sic interpretatur: de Usuris pupillaribus *scil. præstandis à quondã tutore, quondam pupillo, in actione tutelæ.* Sive ut Augustin. Barbosa *in Collect. ad illum tit. C.* quas tutores pupillis suis debent.

Remotæ terminorum ambiguitate.

VII. Dices hanc definitionem etiam centesimis & cæteris infimæ speciei usuris convenire? Resp. Videntur termini isti (pupillarium usurarum) in jure bifariam sumi, *primò* generaliter, prout hactenus definitæ sunt *à subjecto* : *secundò* specialiter, *si ab efficiente & formali causa* discriminentur, ut in textu *l.* 7. §. 10. *de admin. & peric. tut.* Sunt enim aliæ (1) leviores, aliæ (2) communes, aliæ (3) graviores seu gravissimæ. Hæ dicuntur Usuræ legitimæ, *l.* 7. §. 7. *eod.* modo graviores, *l.* 9. §. 4. *d. t. de admin. & peric. tut.* modo majores *l.* 39. §. 14. *eod.* modo gravissimæ *l.* 7 §. 8. *eod. tit.* Id est centesimæ. *l.* 8. *C. si cert. petat. Cujac. in Paulo ad l.* 46. §. 1. *cum seqq. in f. d. t.* (*Dissent. Hottom. disput. Iurisc. cap.* 7. *pag.* 774. *vers.* Nunc videndum est, qua sit usura legitima. Damnans communem interpretationem, quæ per legitimam, in dubio, centesimam intelligit. Contra

tra eam producens (1) *l. Tutor.* 7. §. *Idem solent.* 8. *De admin. & peric. tut. ubi legitimæ, gravissimis, opponantur.* (2) *l.* 9. §. *item si temporali. f. d. t. ubi tutor sub usuris gravioribus, quam sint pupillares sive legitimæ, usuras debuerit.* (3) *per l.* 4. *De Nautico fœnore: Vbi Papinianus pronnnc. et, usuras legitimas deberi, elapso die periculi: Quo tamen casu Impp. in l.* 1. *C. eod. communes observari, scribant.* Unde porro colligit & concludit: Eas usuras dictas esse legitimas, quæ plerunque & comm. in usu essent: olim quidem besses, hodie verò semisses. Sed facile responderis: In *l* 7. §. 7. *&* 8. De adminisst. & peric. tut. & similibus textibus, usuras legitimas & gravissimas, non oppositivè dici; sed synonymicè: arg. vocabuli, idem: Quod etiam glossa in d. §. urget. Legitimæ n. uti supra quoque monuimus, ideò sic appellantur, quod summum legis terminum & finem attingant. *l. cum quidam.* 17. *de usuris.* quam ita rectè Cujacius explicar. *lib.* 19. *observat.* 8. Congruunt his quæ acutissimus Hortersius in comment. *ad l.* 1. § *pacto.* 3. *De pignor. pag.* 219. docet, ibi: Centesima usura est legitima; quia summa & extrema est omnium legitimarum; quasi hoc indicare velint Jurisconsulti qui sic loquuntur: Infra eam omnes usuras esse legitimas: supra nullas.) At communes, & quæ leviores sunt, quando gravioribus s. centesimariis opponuntur, *ut in l. si legatum.* 5. *de operibus publicis*, generis nomen retinent, & ad indicandam subjecti & causæ qualitatem, pupillares in specie appellantur, *d. l.* 9. §. 4. *ibi: Si sub usuris gravioribus patri pupilli debuit (tutor) quam sint pupillares, (scil. vulgò & communiter ex more regionis) l.* 7. §. 7. *cod. ibi: pupillares: & ibi: legitimæ.* Atque ita etiam pupillares usuras, pro usitatis in provinciis explicat Donellus 15. comment. 19. lit. F. Conf. Dn. Carpzov. 4. *respons. Elector.* 45. *n.* 14. *ubi notat; Usuras pupillares dupliciter sumi;* propriè (sive strictè) & impropriè (i. latè) Propriè *illas, quæ à tutore solummodò ob non factam elocationem pecuniæ pupillaris in emtionem prædiorum, aut ob intermissam licito fœnori expositionem, exigantur.*

VIII. Et sanè si textus modo allegatos cum cæteris nonnullis conferamus, fatebimur, cum de usuris pupillaribus quæstio est, regulariter *provinciales* tantum, h. e. me-

diocres & usitatas in provincia §. 34. *vers. loco; ibi: pecuniæ non in omnibus regionibus sub iisdem usuris fœnerantur. Instit. de Actionibus. l. 3. De eo quod certo loco.* deberi, *d. l.* 7. §. 10. *Pactus in Isagog. Cod. de Usur. pupillar.* Maximas certis demum casibus, *ut in l.* 39. §. 14. *De admin. & peric. tut. quos diligentius congestos vide in C. A. de tutel. & rat. distr. th.* 14. Aliis casibus, minimas tantum *ib. th.* 15. *Adhib. Briss. lib. 3. select. antiq. cap.* 1. *A. Matthæi disp* 30. *th.* 18. Unde sequitur errare nonnullos, qui pupillares usuras toto suo genere centesimas faciunt, *Vt Iulianus Peleus in Syllog quæst. illustr.* 12. *pag.* 67.

Resolutio ipsius problematis: tùm absoluta & generalis:

IX. Quanquam, an de ulla specie pupillarium usurarum hoc enunciatum admittendum sit, valde licet dubitare. Etenim (1) centesimæ jam antea satis graviter premunt coërcentque tutores : Itaque pœna illis augenda non est arbitriâ interpretatione *l.* 7. §. 3. & 8. *de admin. tut.* In cæteris autem causis cum Prætores noluerint modum communem egredi: qua autoritate nos metas istas transiliemus. Utique (2) nec in toto illo titulo C. *de usur. pupillarib.* nec ullibi in jure exceptionem in isto genere fundatam deprehendimus, (3) Nec rationes Novellæ 160. pupillis applicari possunt (4) Ergò, ut Molinæus recte monuit, non debemus cumulare exceptiones & singularia extra Legis provisionem; maximè cum Novellæ 121, decisio generalis sit, & fundetur in ratione generali, quod Leges nihil ultra duplum solvi velint, *vid. Molin. de usur. n.* 599. (5) Rationes autem contrariæ, qua generales sunt, superius refutatæ fuere. (6) Specialis textus *l.* 7. §. *si usuras* 12. *de admin tut.* quæstionem *an* definit : quod scil. usuras debeat non tantum de sorte & capitali pecuniæ pupillaris, quam in usus suos convertit : Sed etiam de usuris ex illa redactis, *v. l.* 58. §. 1. *in f. d. t.* quas itidem hoc modo in suos usus converterit. *l.* 38. *ibi: vice cuiusdam pœnæ. de.* N. G. Non autem determinat, quatenus & quousque eæ usuræ procurrant.

X. Erit fortè, qui verba *L. ult. C. de usur. pupill* huc intorquebit. Cùm enim Impp. ibi doceant, ad cursum usurarum pupillarium inhibendum, opus esse, ut tutor denunciationibus frequenter interpositis, pupillum ad judicium provocet

vocet : forteam quis inferat : Omissâ hac denunciatione cursum usurarum nunquam sisti. Sed revera Constitutio illa ad hanc causam nullatenus pertinet. Agit enim tantum de cursu, *v. d. l. 7. §. ult. in f. de usur.* non de procursu & excessu, seu progressu ultra duplũ. Illum cursum, sive continuationem, sistere potest denunciatio ex præscripto huius l. 4. interposita: perinde ut oblatio & depositio in loco tuto facta, *d. l. 1. in f. de usur. l. tutor pro pupillo* 28. §. 1. *de admin. tut.* Istam exorbitationem terminus à Lege definitus ipso jure coërcet. *adhib. Surdũ de aliment. tit. 9. quæst. 40. n. 38. Galganet. lib. 2. de tutel. tit. 27. n. 49.*

XI. Molinæus *in tr. de usur. n. 599. collato n. 600. & 603. distinguit*: an quæratur de usuris durante administratione; an ea finita. Priore casu (veluti si ponamus tutelam vel curam. ultra viginti annos durasse, & tutorem pecuniam pupillarem in usus suos convertisse, & fortassis adhuc differre restituere tutelam.) Eô, inquam, casu statuit præfatas usuras pupillares semper currere, etiam ultra duplum, donec tutela restituta sit, *per d. l. 7. in f. de admin. tut.* vel donec *seriò obtulerit, & per eum non steterit l. ult. C. de usur. pupill.* Addit. *n.* 600. hanc rationem: quia tutor, inquit, semper à semetipso debet exigere, *l. quoties, 9. §. 3. l. 39 § 12 de admin. tut. l. 6. §. 12. de Neg. gest.* Quam primum igitur usura sortem æquavit (quod fuit in fine 16. annorum & 8. mensium secundum Jus scriptum) debuit, vel obligatus fuit tutor aut Curator à seipso sortem cum usuris exigere, & in æs & patrimonium pupilli vel minoris referre, relatumque alii, si res & occasio ferebat, fœnerare. Quod cùm non solùm non fecerit : sed adhuc ipse pecunia usus fuerit; non quidem censetur intervertisse : sed potius pecuniam creditam sibi de novo rursus adscripsisse, sibique quàm alii potius fœnerare voluisse, arg. *d. l. quoties. 9. §. non tantum de admin. tut.* Itaque pergit eadem usura, non tanquam ex veteri : sed tanquam ex novo mutuo. Est enim Juris intellectu novum mutuum, cùm teneretur tutor, ea pecunia uti volens, sibi in mutuum eam sub usuris legitimis imputare : *Ita Molinæus d. l. Posteriore autem casu*, & finita administratione, etiam ex confessione Molinæi cursus usurarum pupillarium sistitur cùm ad duplum

duplum ascenderit. n. 601. Quod tamen sic limitat, ut in duplo sequentis temporis nullo modo computentur usuræ præteritæ administrationis; sed stent seorsim tanquam quædam sors separata, quæ non possit converti in sortem usurariam & fructiferam, respectu ejusdem tutoris ac debitoris : sed benè respectu alterius novi debitoris, si ea summa realiter ad eum transeat. Etenim in extraneo debitore cessant rationes excludendi dupli, quæ militant in solo tutore & curatore, nempè, quod (1) teneatur à se exigere (2) quod teneatur exactum in pupilli usus impendere. Quamdiu autem in usus suos retinet, necesse est, currere usuras, sine aliqua dupli limitatione. *Hactenus iterum Molinæus.*

Tùm distincta & specialiùs,

XII. Hanc distinctionem Johannes Sandæus *lib. 3. decis. Frisicar. tit. 14. defin. 5. post Eit. B.* Speciosam vocat : sed tamen à Senatu & ipsam reprobatam memorat, quod videretur regulæ standum, donec hic casus ab ea lege exceptus probaretur : Eoque argumento motum usuras pupillares ultra duplum sortis pupillo non adjudicasse. Quia tamen infra docebitur moram debitoris ipsa regulæ sententia excipi : Ideò (*præsuppositis præsupponendis, v. C.I.A. de tutel. & rat. distrah. θ. 13. & seqq.*) Etiam hic respiciendum esse dicemus : An tutori tanquam debitori mora possit jure imputari nec ne ? Etenim tutor usuras, quas debet, aut solvit annuatim, aut reliquatus est. *Si solvit*, videndum, an eas in rem pupilli necessariò impenderit, nec ne ? Priore casu : quia nihil imputari potest tutori : puto solutas ad alterum tantum, obligationem totam finire : *per rationes thes. 9. indicatas* : Posteriore casu, aut collocare eas tutò potuit, vel non. Si eas collocare tutò non potuit ; sed collectas servavit, itidem extingui puto dupli solutione cursum usurarum & obligationem totam, per easdem rationes. *vid. l. 24. C. de admin. tut. vel cur.* cui subjici debebat Auth. novissimè, quæ præmissa est perperam. *l. 1. C. eod. vid. Ioh. à Sande. 2. decis. 9. defin. 13. Carpzov. 2. Iurisprud. 11. defin. 22.* Cæteris casibus, cùm sc. Tutori, aut Curatori imputari potest, quod vel usuras planè non solverit, vel cùm æs pupillare denuò collocare tutò possit fœnori, non collocavit, tum demum

754.

mum ulteriores debeti arbitror. *facit l. 7. §. 3. ibi: nisi si per eos factum est. l. Lucius 46. §. 3. & l. 58. de admin. & peric. tut junct. l. 1. in f. de Vsur. Qui textus ostendunt, dubitatum saltem fuisse de quæstione* an sit : *An usuræ pupillares currant ad usque diem judicii : Minimè autem assertum fuisse, quod ultra alterum tantum procurrant.* Conducunt rationes cùm à Molinæo allatæ, tùm infra uberiùs indicandæ. *add. L. cum verò 26. §. apparet. 1. de fidei comm. libert. Carpz. 2. 30. 32.* Quod si per pupillum ipsum steterit, quò minus tutela restituatur, tum oblatione *legitimè v l. 9. C. de solut. l. 41. §. 1. De Vsur. ubi obsignationis solemnis depositio intelligitur Hilliger. 16. D. C. 14.* factâ, haut dubiè sistetur cursus usurarum. *d. l. 1. §. ult. de usur. l. 28. §. 1. l. 29. de admin. & peric. tut.* Cùm iniquum sit, eum, cui v. c. post viginti, vel amplius annos demum in mentem venit, tutelæ rationes reposcere, insuper etiam usuras postulare : Et contra justius videatur, eum, per quem non stetit, quò minùs tutelam restitueret, ad præstationem usurarum non compelli. *d. l. 28. §. 1. vers. quin etiam. C. I. A. d. t. de tut. & rat. distr. th 17. f.*

XIII. Et ista quidem quæstio (non item decisio) ad eum modum concepta, non tantum in tutoribus & curatoribus discerni potest : sed etiam in cæteris debitoribus minorum. Cùm enim juxta Constitutionem Severi in *d. l. 26. §. 1. de fidei commiss. libert.* in pupillis & in adolescentibus ad justam ætatem usque mora fiat reipsa à Debitoribus : Itaque non tutor tantùm : sed quicunque alius adolescentum debitor, usuris adstringetur, etiamsi non interpellatus fuerit. *Cuiac. lib. 2. Qq. Papin ad l. 1. §. 1. de usur.* (Ubi hoc exemplificat in Magistratibus municipalibus, Duumviris & Curatoribus Reipubl. Ut hi, si pecuniam, quam administrant, in usus suos converterint, præstent usuras maximas & continuas : nempe, si clàm hoc fecerint : Quas non præstent, si palam pecuniam, nec sibimet ipsis sumserint ; verùm à Collega bona ratione sibi acceperint mutuam.) *Sed hæc aliorsum pertinent. adde Treutl. 1. Disput. 20. th 5. a. Rot. Roman. part. 4. decis. 888. in novissimis Peniæ ; ubi requisita expenduntur. Martha. tom. 3. Digest. tit. usuræ. cap. 30. pag. 338.*

XIV. Ex his conjicere licet, quàm difficulter in puncto & acie Juris (ut loquuntur) obtineri queat illa ampliatio, qua asseritur: Viros nobiles & honestiores, atque adeò totas honoratorum familias, quæ opere manuario victum quærere nequeant, prærogativa ista gaudere, ut usuræ ipsis in infinitum currant: quod alioquin ipsis subducantur vitæ subsidia. C. I. *A de usur. l. 6. n. 7.* Neque enim vel hæc exceptio vel ratio Jure fundata est. *v. Edictum Iustiniani 9. cap. 5. Vbi Iustinianus ipsis argentariis deinceps hoc privilegium s. exceptionem negavit; licet allegassent: Quod mutuum dando & accipiendo, itemq; spondendo, & denigz usuras pendendo, vitam tolerarent. Add. l. 26 §. 1. C. de usur. quæ nobilioribus adstrictior & rigidior est, in verbis: jubemus Illustribus quidem personis, sive eas præcedentibus, minimè licere, ultra tertiam partem centesimæ usurarum nomine in quocunque contractu, vili vel maximo stipulari.* Cùm utique his etiam honesti modi acquirendi & sustentandi vitam decorè in Republ. proditi sint & suppetant. Denique suæ imputabunt socordiæ, si minùs tempestivè sortem emonuerint, eandemque alibi desiminùs locaverint. Videtur enim modus iste potissimum debitorem priorem respicere, ne unus nimiùm gravetur: non etiam posteriorem aut plures: In plures enim dispersum onus fertur facilìùs & sine incommodo notabili. *Nov. 38. præfat. Nov. 43. c. 1. §. 2. vers. porrò. tr. de metatis. p. 89. Amaya ad l. 1. n. 20. & 21. C. de immunit. nemin. conced.* Eoq; sensu nostram quoq; facere possumus conclusionem. C. *I. A. d. th. 6. n. 7.* Adsit modus in usuris, & res moribus (quibus humana imbecillitas jam innutrita est) societati humanæ necessaria penè effecta, crimen non habebit.

ARTICULUS II.

De Vsuris rei judicatæ.

I.

EOdem favore prosequuntur Doctores nostri *usuras rei judicatæ*, quarum hæc est conditio, ut post sententiam dictã usurarum quidem cursus ad tempus sistatur, nempè intra tempo-

753.

tempora solvendi judicati : (quæ tempora in LL. duodecim Tabb. appellantur *dies justi.* & erant initio, unius Mensis. *Gellius* 20. *N.* & 1. postea ex alia L. duorum mensium, *l.* 3. §. *ult. de usur. l. un* (*Dn. Perez. citat secundam.*) C. *Th de usur rei jud. l.* 4. 10. ad extremum, *ex Constit. Justiniani. l.* 2. & 3. C. *de usur. rei jud.* 4. Mensium. Sed ea tempora moribus cuiusque loci st. tutis & edictis, variè constituta sunt. *Dn. Perez in prælect. ad dict. tit.* C. *de usur. rei judic. l.* 13. C. *de usur. l. ult.* §. 1. C. *de usur. rei jud.* Cùm enim ea tempora judicatis ex humanitate concessa sint *ἐκ τῆς φιλανθρωπίας*, *ut Græci loquuntur. l.* 16. §. *ult. de compens. conf. supr. præfat. pag.* 9. §. 5. æquum est, ut interim quoque immunes sint ab usuris & fructibus non perceptis, dependendis, licet isti percipi potuerint. *Cuiac. lib.* 2. *qq. Papin. in l.* 1. §. 1. *de usur.*) Finitis autem temporibus istis (judicati solvendi) rursus currant usuræ : non priores: sed novæ. Eæ verò plerumque graviores sunt, non tàm ex conventione aut condemnatione novâ, quàm ex LL. & Constitutionibus : ex natura judicati. *l.* 3. C. *de usur. rei Iudic.* Eæque dicuntur usuræ rei judicatæ: & fuere olim duæ centesimæ; hodiè sunt centesimæ. *Ita Cujac. dict. loco. conf. eund. in recit.* C. *de usur. rei judicatæ.* & *l.* 1. & 2. C. *d. t.*

II. De his ergò usuris quæritur, An ultra duplum procurrant? Quæ quæstio duplicem habet intellectum: aut enim refertur ad usuras veteres : aut sequestratis veteribus, concepta est tantùm de usuris ex nova ista causa accedentibus. Quæ posterior acceptio *Legi* 3. C. *de usur. rei judic.* apprimè convenit, quâ docemur, usuras rei judicatæ post tempora illa solennia judicatis concessa, intelligi præcipuè de novis : Ita, ut licet Veteres confusæ sint cum sorte per condemnationem, dum reus in sortem & usuras simul fuit condemnatus : ad vitandum tamen anatocismum, in istis Quæstionibus iterum separentur, & quæstio sic formetur, ut usuræ rei judicatæ simpliciter petantur, sine alia accessione, sors autem ipsa novas inde usuras pariat. *adhibe Cujac. in d. recit. ad tit.* C. *de usur rei judicatæ.* Sed alii in conceptione Quæstionis nostræ, Veteres usuras cum novis conjungunt : Sic enim Berlichius, 1. *decis.* 30. *n.* 7. Si debitor jam ante usuras usque ad alterum tantum

Conceptio & informatio problematis.

solvit, & ad solutionem sortis principalis interpellatus, instrumentum obligationis judicialiter recognovit, vel per sententiã definitivam ad solvendum condemnatus, solutionem retardavit, tunc is, à tempore recognitionis factæ, vel rei judicatæ, ad usuras ultra alterum tantum rectè adstringitur. Berlichium absolutè laudat & sequitur Finckelthus. *obs.* 40. *n. ult. in fin.*

III. Ita etiam Dn Carpzovius. 2 *Qq. Crim.* 92. *n.* 54. Exemplum figurat in debitore, qui jam antea usuras usque ad alterum tantum solverat, & per Sententiam definitivam ad solvendum (quid quæso? an usuras? an sortem? Hanc puto: sic enim portò loquitur) condemnatus, solutionem sortis retardavit. Hic, inquit, Dn. Carpzov. à tempore rei judicatæ usuras, etiam ultra alterum tantum pendere tenetur: quia moram committit, Conf. Eundem 4. *resp.* 48. *n.* 9. *& seqq. ubi & textus & rationes adducit. Et novissimè in asylo debitorum, c.* 1. *ubi n.* 302. *negat, hanc exceptionem ullo juris textu expresso probari.*

IV. Sed pace iterum tantorum Virorum fateri liceat de formatione status causæ, Nos etiamnũ subdubitare: Si enim supponamus, usuras jam ad alterum tantum solutas esse (prout clarissimè habent verba utriusque celebratissimi JCti: Si Debitor jam antea usuras usque ad alterum tantum solvit) sequetur actionem creditori deinceps nullam superesse. Ita enim ipse Dn. Carpzov. rectè docet, *eadem* Quæst. 92. n. 47. non modò in mutuo, sed & in aliis contractibus (in quibus usuræ ex mora commissa debentur) usu venire, ut, si usuræ fuerint solutæ usque ad alterum tantum, nihil queat ampliùs exigi. *per l. nostram* 27. §. 1. C. *de usur.*

V. Itaque pro usuris solutis apud memoratos autores subaudiemus vel usuras exsolvendas, quemadmodum species facti apud Dn. Carpzov. d. quæst. 92. num. 48. id innuere videtur, ibi: So ist er nicht allein die verfallene Capitalia, sondern auch von Zeit an deß Verzugs / die auffgeloffene Interesse / biß auff das alterum tantum zu bezahlen schuldig. Vel certè casum ita figurabimus, ut usuræ anteriores alterum tantum nondum attigerint: Sed tum demum attingant, si usuræ rei judicatæ suprà definitæ, summæ priori connumerentur. *v.* C. L. A. *de usuris, th.* 16. *n.* 3.

VI. Quæ-

VI. Quæstione hunc in modum declaratâ, ipsa quoque limitationis, Exceptionis & decisionis ratio multò exsurgit manifestior: Cùm enim suprà indicatum sit, usuras rei judicatæ post tempora ἀνεδάλφους currere velut ex nova causa. *l. 16. § 6. de pignor. Dn. Perez. in prælect. planiss. & utiliss. ad d. tit. C. num. 5. ubi ad contraria respondet.* Et usuras anteriores, utpote diversi generis nequaquam cum istis novis esse permiscendas: Sequitur manifestò computationem quoque usurarum ex novo planè fundamento & termino esse instituendam. *Adhib. Hillig. 16 D. E 20 lit. T. sub. f. ibi.* Absq; novatione si esset, aut consequeretur tantùm usuris prioris obligationis &c. Quam veram, specialem & solidam putamus esse limitationis huius rationem. Illa enim nimium quantum generalis est, quam post Berlich. *d. n. 9. vers. ratio est, &c.* aliosque à se allegatos Dn. Carpzov. subjicit. *d. quæst. 92. n. 54.* Quod quotiescunque Debitor in mora constitutus ostenditur, toties ad usuras præstandas sit obligatus, etiamsi illæ duplum excedant. *de qua dicemus articulo penultimo.* Itaque, ut concludamus, usuræ rei judicatæ *poterunt* dici ultra alterum tantum procurrere; si scilicet anteriores etiam usuræ connumerentur: Cæterum, si seorsim computentur, & ex nova ista causa considerentur, *non poterunt* terminum à lege communiter definitum & præscriptum excedere. Facit: quod post sententiam dictam, usuræ initiò intra tempus judicati interquiescunt. *l. 1. §. pen. De Vsur. l. ult. §. pen. C. De Vsur. rei iudicata.* Unde *in l. 35. De Vsur.* dubitatum ac quæsitum fuit: An etiam post litem contestatam usuræ interquiescant: Quod Paulus ibid. negat. Quod si maximè cum Dn. Crrpzovio *in asylo debitorum cap. 1. §. 26. n. 31.* supposueris: Usuras post rem judicatam in aliam præstationis speciem, eius quod interest degenerare: reclamantibus textibus modò allegatis & phrasi generali *l. 1. ibi: usuram centesimam temporis quod postea fluxerit. l. 2. ibi: ultra quatuor menses usuras. C. de Vsur. rei judic.* Neque tamen vel sic contra regulam juris procursum qualiscunque huius præstationis in infinitum rectè porrexeris, per ea quæ superius in disputatione de processu eius quod interest, deducta sunt.

ARTICULUS III.

De Vsuris Pacto Extensivo promissis.

Ad explicationem L. 4. §. ult. de Pact.

I.

SUperiores limitationes beneficio Legis & Jure ipso enasci putantur ; quarta hæc pendet ex hominum provisione. Etenim Jus regulare (quod usuræ ultra alterum tantum exigi & peti non possint) fallere ait Berlich. *sapiùs allegata decis.* 30. *n.* 4. Si aliter inter creditorem & debitorem fuerit conventum : tunc enim eam conventionem meritò valere & servandam esse, dictitat. Speciem conventionis aut fundamentum non allegat Berlichius; Sed satis habet ad Joach. Schepliz. nos remisisse. Et hunc solum pro ista opinione iterùm laudat Dn. Philip. Zorer. *part.* 2. Seines Rechtlichen bedenckens. *quæst.* 15. *pag.* 160. *n.* 939. *vers.* daß sonsten beede Theil.

II. At Rittershusius *part.* 3. *Novell. cap.* 9. *n.* 20. non tantùm Balduinum in Justiniano autorem nominat; sed fundamentum huius limitationis petit *ex L.* 4. §. *ult. de pact.* Si enim, inquit, alicui usuras stipulanti per pactum adjectum promittamus, ut quamdiu usuræ solvantur, sors peti non possit, videntur usuræ hoc casu ultra duplum quoque currere, vi pacti & stipulationis. Removet etiam objectionem, quæ peti poterat *ex l.* 6. *C. de pact. cum similibus*, quòd sc. pacta adversus Leges facta nullam vim habeant: Alioqui fore ut totum hoc Jus facilè eludatur: *Respondet* enim, æquitatem naturalem hoc efficere, ut valeat tale pactũ, & isto casu debeantur usuræ etiam suprà duplũ, cùm creditor semper possit submoveri exceptione pacti vel doli.

III. Idem antea sensisse videtur Cujac. *in recit. ad tit. C. de*

757.

de usur. pupill pag. 602. sic scribens: quanquam regulariter non impediatur sortis petitio, quod Debitor usuras solvere promtus sit, *l. ult. §. ult. C. de jure dot.* Fallit tamen id, si aliud convenerit pacto, puta ut donec usuræ solverentur, sors non exigeretur. *Add. comment. de annuis legatis. pag.* 1123. *Vbi idem de pacto tacito videtur adseverare.*

IV. Sed obloqui tamen huic pronunciato videtur Dn. Carpzov. *part.* 2. *Quæst. Crim.* 92. *n.* 44. statuens: Jus de altero tanto in mutui Contractu adeo esse certum, ut nec ultra duplum debeantur Usuræ, etiamsi expressè aliter inter contrahentes fuerit conventum. Idque observantiam quotidianam in pronunciando luculenter docere. Quam sententiam denuò propugnat in asylo debitorum *cap.* 1. *n.* 341. potissimùm ex ratione, jam supra th. 2. remota; quod pacta privatorum non possint derogare juri publico.

V. Eadem ferè ratione dissentire à communi opinione censebitur Guilelmus Masius *lib.* 1 *singular. opin. cap.* 20. *n.* 25. qui pactum hoc tantum sustineri arbitratur ad modum Constitutionibus permissum. Verba eius decisionis ita habent: Veruntamen id asserere non ausim (quod scil. hoc casu usuræ ob pactum interpositum ad instar annuorum redituum excedere alterum tantum possint) propterea quod usuræ naturam suam non mutent, ut fit in annuis pensionibus; Quæ ratio præcipua fuit Novellæ 160. Quare dicendum foret, Creditorem, postquam usurarum cursus sortem æquasset, eam exigere posse, non obstante pacto (ita lego pro periculo) utique Constitutionibus contrario & oppositio in fraudé earundem. *Hæc Masius.* Quibus verbis id innuere videtur: posse Creditorem antequã usuræ alterum tantum attingant, sortem repetere; pacto non obstante: at usuras ulteriores petere nõ posse; Replicationem enim de vi pacti, elidi duplicatione: quod pactum sit LL. contratium.

VI. Cujac. alibi temperamentum quoddam huic Exceptioni circumponere videtur, in *tr. ad Africanum in l.* 44. §. 1. *de act. empt. p. m.* 1157. *lit. C.* cum eam exaudit de Jure D. usq; ad Antoninum, *in l.* 10. *C. de usur.* Verba ejus sic habent: Usuræ quoque ex conventione suprà duplum solvuntur, si modò solvantur

tur pluribus pensionibus per diversa tempora : Et ita demum non supta duplum, si solvantur una pensione, nec ulla usurarum pensitatio medio tempore intervenerit. *l.* 10. *C. de usur.* Quod tamen Justinianus postea mutavit. *Novell.* 121. *&* 138. Hactenus Cujac.

Explicatio l. 4. §. ult. de pact.

VII. Sed quia hæc distinctio nodum non solvit, videamus primùm de sententia *d. l.* 4 §. *ult. de pact.* tùm decisionem istius Controversiæ distinctam subjiciamus. Et textus quidem explicatio vel ideò hic est præmittenda, quod is ab Interpp. diversimodè accipitur : Alii enim pactum stipulationem antecessisse, alii secutum fuisse tradunt. Pactum huic stipulationi *subiectum* fuisse cum Bartolo docet Cujac. *in Lib. 3. Pauli ad Edict. d. §. ult.* Si pecuniam (inquit) creditam stipuler purè mihi reddi, & usuras certas in menses singulos : & mox nullo intervallo intermisso (hoc enim innuunt Verba, pactum inesse stipulationi *l.* 40. *de reb. cred.*) paciscar, ne sortem petam, quamdiu mihi usuræ solventur : Tum, si nihilominus sortem petam, cùm Debitor non cesset sua quaque die usuram inferre, nihil ago, quia pactio illa seu conditio, cùm sit stipulationi apposita in continenti, inest stipulationi ex parte debitoris, nec necessaria est exceptio pacti; quæ tamen necessaria esset debitori, si id conveniisset ex intervallo. Quoadsi ea pactio planè non fuisset apposita, etiamsi offerret usuras, posset tamen in sortem conveniri. *l. ult. §. ult. C. de Iure Dot.* Sequitur Anton. Faber. *in rational. ad d.* § 4. At ordini ac dispositioni textus, prior figuratio casus magis convenit quam Hottom. *in Comment. ad d. §. ult.* proponit, & imitatur Pacius *in Comm. ibid.* hâc hypotyposi præscripta : Creditor pactus est cum suo debitore, ne sortem ab eo peteret, quamdiu usuras ipse solveret: Sortem autem postea purè stipulatus est sibi certò redditum iri, (non sub cautione, nisi usuras solverit) Quæritur: An Creditor ex hâc stipulatione possit, ubi libuerit, statim sortem petere ? Quod videbatur dicendum, cum pura stipulatio præsentem & obligationem & actionem pariat. *l.* 15. *de V. O.* Contrarium tamen respondetur ideò, quia, etiamsi Verbis solis inspectis, stipulatio pura videatur : Si tamen pactum in præfati-

one

one præmissum assumatur, intelligetur, tacitè stipulationi conditionem innexam & implicatam esse, ac proinde parere obligationem ante conditionis eventum non posse. *l. Titia.* 134. §. 1. *de V. O. l. petens.* 27. *C. de pactis.*

VIII. Textus si exposito, apparet ejus decisionem hactenus huc pertinere, quod petitio sortis impediatur per pactū de non petendo, donec usuræ solvantur. Cæterum inde non satis firmiter & concludenter infertur: Simul etiam renunciatum fuisse termino usurarum à legibus definito. Hic enim lata utique differentia erit constituenda, inter pactum renunciationis expressum & tacitum. Si expresso pacto Debitor renunciavit beneficio Novell. 121. quale pactum suprà proposuimus *in parte 2. huius Consultationis, Artic. 2. th.* 12. *Et plura alia producere possemus*, putarim illud valere *arg. Novel.* 160. *pr. vers. ut quandiu id auri &c. & ibi: pactum. fac. in simili Recessus deputatorum de Anno* 1600. §. ferners ist biß anhero. 10. *ubi approbatur pactum.* Wenn ein Zinß den andern rühret/Capital vnd Zinß zugleich zuerfordern. Adpensoetiam generalis illins regulæ momento; quod beneficio pro Debitoribus introducto, quilibet eorum, perinde ut aliis Juribus suis, renunciare queat. *l. Si Index* 41. *ibi: Vnicuique licet contemnere, quæ pro se introducta sunt. de minoribus. l, pen. ibiq; Gloss. C. de pact. cap. ad Apostolicam. X. de Regular. Novell.* 94. *cap* 2. *ubi dicitur, quòd quisq; renunciare validè possit omni Legis auxilio. Vasq.* 1. *Controvers.* 47. *n.* 6. Nec obstat, quod ex adverso jactari solet; Renunciari non posse legi prohibitivæ. *Gutierrez. part.* 1. *de juram. confirm. cap.* 16. *n.* 59. *Dn. Perez. in prælect. C. Ne fide juss dot. dentur. n.* 4. aut Juribus defensivis. *Boër. decis.* 2. *n.* 5. nec valere eam, quæ contra Legem fit. *Gail.* 2. *obs.* 39. *n.* 7. & quæ alia superius in eam sententiam ipsimet protulimus *pag.* 77. *th.* 10. *itemque pag.* 79. *th.* 12. Dist. enim (1.) inter jus in thesi & hypothesi. *Cuiac. in Papin. ad l.* 38. *de pact. conf. l. pen. C. eod.* (2) Attendendum, nullam hic occurrere prohibitionem Juris specialem, quæ renunciationes interdicat. *v. C. A. de pact. th.* 60. *& seqq.* (3) nec publicæ utilitatis, nedum salutis causam his verti. Sed tantum privati commodi jacturam: quo casu non esse absolutè prohibitam ju-

Applicatio textûs sic explicati ad præsentem quæstionē.

ris quæsiti renunciationem multis locis docetur. *v. omninò l. 7. §. 14. l. 31 l. 46. de pact. l. 46. ad L. Falcidiam. Bachov. de object. pactorum. n. 2. pag.* 608. Et hæc de pacto expresso.

XI. Tacito autem pacto eam vim non attribuimus, ut extra Legis modum extendatur (1) quia renuntiationes sunt stricti Juris, unde nec generalis complectitur specialem, nec tacita expressam. *Schurf. 3. Consil. 87. n. 12. Vantius. de nullit. in tit. quis dicere poss. de nullit. n. 35.* nec facta in una specie, obstat in alia *l. 1. C. res inter al. act.* (2) Quia sufficit pactum hoc intra Legis modum operari. *Ita accipe l. 2. §. 6. ibi: & tacite convenisse. De doli mali & met. except. Subaudiendus enim est legis modus: ne inducantur præsumtiones juris contra jura.* Nec opus est, ut effectus aliquis requiratur aut porrigatur ultra legis terminos, vel ultra ordinariam causæ suæ virtutem. *Dan. Otto in Logica jurid. pag. 58. regul. 1.* (3) Renunciatio etiam Juris non præsumitur. *l. cum de indebito. 25. vers. qui enim de probat. l. 1. C. de Edict. D. Hadr. toll.* (4) quia expressa renunciatio plus debet operari, quàm tacita. *Iuxta Tiraquell. in l. Si unquam. n. 112. C. de revoc. donat.*

X. Atque ita accipio Carpzovii sententiam & præjudicium, *d. art. 2. th. 11.* allegatum. Itaque si maximè concedamus Scheplizio *part. 4. consuetud. Brandeb. tit. 1. ad §. 2. & seqq. n. 29. vers. Et hoc minus habet*: Hodiè communiter in Literis obligatoriis caveri solere, tam diu usurarum solutionem fieri debere, quamdiu sors principalis ipsa soluta non fuit: non tamen arbitrabimur ultra alterum tantum usuras deberi, cùm beneficio Novell. 121 expressè non sit renunciatum. Nec obstat *d. l. 4. §. ult. de pact.* quia in ea tantùm quæstio: an sit, non quatenus & quousque usuræ debeantur, deciditur. Quinimo pactis ejusmodi tacitis & præsumtis in hac ipsa Constitutione. *l. 27. §. 1. C. de usur.* vis obligationem perpetuandi præcisa est & denegata, dum pignoratitiæ quoque obligationi ea vis adimitur, ut porrigatur ad usurarum continuationem, quam tamen potestatem veteres quædam leges eidem ultrò largiebantur, saltem mediante retentione, *l. 11. §. Si in sortem. de pignor. act. l. 4. l. 22. C. de Vsur l. 8. §. ult. de pignor. act. collata l. 4. de naut. fœn. & l. pretii. 19. C. Mandati.*

ARTI-

758.

ARTICULUS IV.

De Vsuris Pecuniæ trajectitiæ.

I.

VArta Limitatio constituitur à nonnullis *in pecunia trajectitia* : Tametsi enim in aliis pecuniis, legitimus usuratum modus sit centesima & duplum : (*ait Hortensius in Comment. ad l. 2. §. ult. de eo quod certo loco*) In trajectititia tamen, *cujus in d §. ult. exemplum proponitur*, nullus est modus. Congemina tradit Cujac. *loc. superiùs allegato. tr.* 8. *ad Africanum in l.* 44. §. 1. *de act. emti. ubi ait: in trajectitia pecunia & usuras duplum excedere posse, & id quod interest.* Itemque *in eod. tr. ad l.* 33 *Locati pag.* 1162. *B. Vbi inde l.* 2. §. 8. *De eo quod certo lo. explicat: quia nautica pecunia modum non habeat ullum, non servet modum dupli, non centesimæ, nec modum petendæ vel arcessendæ extra rem. allegationis eius quod interest.* Iterum *in comment. Codic. De sentent. quæ pro eo quod interest. prof. pag.* 1004. *B.* Et *in comment. ad l.* 20. *C. de Vsuris. pag.* 344. *D.* Et *lib.* 2. *observat. cap.* 11. *pag.* 36. *c. ubi l.* 9. *Roma.* 122. § *Callimachus* 1. *de V. O. explicat.* Denique *in Novell.* 160. *ubi sub f. generalem veluti regulam constituere videtur : quod ubi sortis periculum meum est, qui te sortem accipere rogavi ibi usuræ ultra duplum deberi possint.* Quæ sententia etiam Odofredo & aliis Veteribus placuisse putatur, *referente Pacio, ad l.* 10. *C. de Vsur. n,* 6. Sequitur hos Raguel *ad decis. Iustin. l. un. C. de sentent. quæ pro eo quod interest. pag.* 642. Adhiberi etiam potest. *Alber. Gentil. lib.* 1. *variar. lect.* 12. *fol.* 40. *Brisson.* 3. *select. antiq. cap.* 1.

II. E contrario Sententiam istam repudiat & refutat Pacius *d. n.* 6. statuens : quamvis hoc fœnus sit privilegiatum ac liberum ab observatione communium usurarum. *l.* 1. *C. de naut.*

fœn. tamen ultra duplum non deberi. Nec alium ferre calculum videtur Donellus, *in comment. ad eandem l. 2. §. ult. de eo, quod certo loco, n. 7.* cujus verba integra hîc necessariò referenda sunt; Sic autem scribit : Modus usurarum duplex est, percipiendarum, & perceptarum. *Percipiendarum* modus pro conditione personarum maximè constituitur: Summus enim & legitimus hic est, ne usura centesimam excedat. *l. eos* 27. §. 1. C *de Vsur.* Perceptis modus hic constitutus, uti ne excedant duplum sortis. *l. pen. C. eod.* Priorem modum si accipiamus, verissimum est, id quod interest excedere posse legitimum usurarum modum : alterum modum si intelligamus, falsum id est *per l. un. C. de Sent. quæ pro eo, quod interest.*

III. Sed ex allegata l. un. colligere fas est, Donellum in distinctionem Cujacii inclinare, quam alibi iisdem ferè verbis tradit, ubi inter jus vetus & novum discernit. Sic enim *in Papin. ad d. l. 1. de Vsur. pag.* 40. scribit : Quanquam duplex dicatur esse modus usurarum, duplum scil. & centesima : Semper tamen excipiendæ sunt pecuniæ trajectitiæ, (hoc est, fœnus nauticum,) quæ nullum olim habuere modum, nunc habent ex Constitutionibus Justiniani. Inque ea sententia etiam ipse Hortensius definit. *per l. 26. C. de Vsur.* & Pacius *ad l.* 10. C. *de Vsur. n. 6. §. 5.* Ne dicas: Cujacium tantum loqui de modo quantitatis, non termini : Nam præter ampliationem supra th. 1. è commentario *ad l. 33. Locati.* recensitam : Urgeri potest commentarius *in tit. C. de sentent. quæ pro eo quod interest.* Ubi usuras trajectitiæ pecuniæ, à dispositione d. l. un. excipiendas esse, docet. Et clarius *in comment. Cod. de naut. fœm.* etiam de modo termini seu dupli sic scribit : Usura nautica olim non habuit modum : Hodie est centesima ex Constitutione Justiniani. Idem poterat exigi supra duplum; hodie non potest. Quod ita est existimandum, etiamsi non sit nominatim definitum: Quia quæ taxationem habent certam, & dupli habere videntur. Nautica usura, seu fœnus nauticum hodie taxationem habet certam, quia non potest excedere centesimam. Ergò & hunc finem habet. Generaliter enim sic definitur à Justiniano (*l. 27. §. 1. C. de Vsuris.*) ut in actionibus b. f. & aliis omnibus

759.

bus casibus usuræ non exigantur ultra duplum ; Ergò nec nauticæ.

IV. Convenit ergò inter Doctores nostros, utique *recentiores*, ne nauticam quidem usuram ultra duplum deberi, *saltem ex novo Iure. d. l.* 26. §. 1. C. *de usur.* Vide Borcholdum, *Disp. de usur. th.* 19. *pag.* 444. Quod ad Victoriam causæ sufficere poterat ; Sed & illud tentari vel contra Cujac. poterit, ne Papiniano quidem *in d. l.* 4. §. 1. *de naut. fœn.* limitationem hanc placuisse. Nam juxta traditionem ipsius Imperatoris. *in d. l.* 26. §. 1. *vers. in trajectitius. C. de usur.* Taxare voluit Imp. Constitutione sua omnem excessum, qui Veteribus Legibus, in pecuniis trajectitiis erat permissus. Atqui, illum tantùm excessum taxavit, quo usuræ nauticæ, ultra quantitatem centesimæ producerentur, de altero modo nihil questus est, vel meminit. Verisimile ergò est, anterioribus quoque LL. modum hunc percipiendi usuras, etiam nauticis statutum, eamque sententiam esse, *d. l.* 4. § 1. *de naut. fœn.*

V. Quam in rem & Raguelium *in comment. ad l. pen. C. de Vsur. p.* 254. & alios autores suprà circa explicationem hujus paragraphi Anti-Salmasianam *part.* 1. *Art.* 1. §. 11. *& seqq* laudatos, denuò possemus appellare : nisi & hoc satis nobis esset, quod ipsimet Pragmatici limitationem istam repudiant, *vid. Berlich. Finckelthus. Carpz.* certè cum cæteris non audent proponere, sed penitùs omittunt ; Tantum ergò abest, ut eam hic applicare possint, qui favore & privilegiis nautici fœnoris, (argumentis speciosis magis, quàm prægnantibus confisi,) gaudere satagunt. *v. Pac. in comment. de naut. fœn.* 5. *& seqq.*

VI. Hinc est quod collegium nostrum, Facultatis Juridicæ, non dubitavit, inter cætera, hoc quoque argumento uti, ad improbandum postulatum nonnullorum mercatorum, qui usuras trajectitiæ pecuniæ sive cambiales, quas vocant, Wechselzinsen vnd interesse, oder Kauffmans lagio (q. d. ἀντάλλαγιον) à Comite quodam Illustrissimo, etiam post obligationem de novo confectam, exigebant : quod in gratiam Commilitonum hic adscribere non pigrabimur.

ARTICVLVS V.

De Vsuris Cambii, ſ. Campſorum, collybiſtarum, trapezitarum & menſariorum; von Kauffmans *intereſſe*
Wechſelzinſen vnd Agio.

I.

Facti ſpecies.

FActi ſpecies, quæ conſultationi noſtræ oblata & ſubmiſſa fuit, ante omnia verbis conſulentium, proponenda eſt: Sic autem narrabant Illi: Es haben einem abgelebten Graffen / Geſelſchaffter Kauffleuthe / in den Keyſerlichen Erbländern / zu vollendung ſeiner peregrination, welche Gelt-Poſten / an verſchiedenen in außwertigen Königreichen vnd Landen gelegenen Orther per Wechſel remittiret / ehe vñ bevor aber die remittirungen zu Zeiten beſchehen ſeynd / haben ſie Kauffleuthe die von deß abgelebten Graffen bedienten empfangene GeltSummen mehrmaln 12. 13. 14. 25. vnd mehr Wochen behalten vnd genutzet / hernacher aber allererſt remittiret. Bey deß Graffen Wiederkunfft haben Sie Kauffleuthe mit demſelben Anno 1643. eine vollſtändige Abrechnung gepflogen vnd dabey Agio, auch Wechſel Intereſſe abſonderlichen einbracht / dergeſtalten vnd alſo / das Er Graff / jhnen Kauffleuthen in allem damahlen zur Zeit dieſer geſtalten beſchloſſenen Abrechnung / zwey vnd zwantzig tauſent / zwey hundert vier vnd ſechtzig Reichsthaler ſchuldig zu ſeyn befunden worden. Warumben Er Graff ihnen Kauffleuthen einen nicht in Form einer ordenlichen der Enden / in den Erblanden bräuchlicher obligation; ſondern nach Kauffmans weiß außgefertigten Schuldſchein / mit obligirung aller ſeiner ligenden Gütter / außgereicht vnnd übergeben. Nach abſterben deß mehrgedachten Graffen ſeind deſſen Herrſchafften vnd Gütter auff den von der Fraw Mutter Lini herkommenden nechſten Vetter gefallen / welcher zwar dieſer Schuld halben mehrmaln gemahnet worden / doch wegen der auff-

760.

auffermeldte Gütter Continuirter Kriegs beschwerden sich biß anhero entschuldiger / nicht considerirent / was deßhalben für beschwehr auß ihr der Kauffleuthe fernere Zumuthung erfolgen möchte. So viel hat aber Er Successor auß der Kauffleuthen jhme eingeliefertem Conto deß prætendirten Außstands wahrgenommen / daß Sie Kauffleuthe seider die Rechnung geschlossen / vnd vom verstorbenen Graffen vmb den außstand Schein mit general hypothec aller liegenden Gütter ertheilt worden / noch so wol Lagio, als auch Wechsel Interesse von dem gantz abgerechneten Außstand prætendiren / vnterm fürwand Sie müsten diese Summen den andern Kauffleuthen / dagegen sie obligirt blieben / an denen weit entlegenen Orthen / nicht allein wiederumb remittiren; sondern auch wegen der ar seiten deß abgelebten Graffen / vnd dessen Successoris bißhero ermangelter bezahlung / das Wechsel Interesse abführen vnd bezahlē: Da doch der Schein vom abgeleibten Graffen durch Sie Kauffleuth empfangen / warinnen die liegenden Gütter bey der beschlossenen Abrechnung verpfändet worden / sich billich von Zeit deß dati an in Puncto der verzinsungen / allein nach dem Landbrauch reguliren / vnd mehrers nicht an Lagio oder Zinsen gestatten solle / als was im Lande / da die liegende Gütter vmb diese Schuld-Schein verpfändet worden seynd / dem hundert nach zu sechs gerechnet / ordinari bezahlet wird / wann schon der abgelebte Graff wieder die Lands-Ordnung ein mehrers an Wechselzinß vnd Lagio vielleicht verschrieben haben möchte / davon man doch jetztmahlen keine eigentliche Wissenschafft hat / in ermanglung der Acten, so noch in den Erblanden bißhero verschrieben. Vnd ob wol der Schuld-Schein der Lands-Ordnung vnd præscribirten modo, so requiriret wird / wann Schuldschein der Landtaffel pro assecuratione, & executione einverleibet werden wollen / sich gantz nicht conformiret / vnd deß abgelebtē Graffen meiste verlassene Gütter in dem Köntgreich Böheimb gelegen / welche von dessen agnaten am meisten jetzo Gerichtlich angefochten werden / vnd man deßwegen in denen gedancken billich begriffen gewesen / weil diese Schuld im Böheimb contrahiret worden; vnd Sie Kauffleuthe der Orthen für Landleuthe allein angenommen seynd / daß dahero auch von jhnen

vom

von denen im Königreich Böheimb gelezenen Güttern die Bezahlung am ersten gesucht werden solle. So haben sie Kauffleuthe doch/als welche zu Prag vnd Wien ihren Handell führen / bey der Königlichen Böheimtschen Hoff-Canzley vnlängsten/ nicht auff die Böheimtschen Gütter geklaget; sondern so viel zu wegen gerichtet/ daß/ wie wohlen sie Kauffleuthe im Marggrafthumb Mähren / allwo sie/so viel man noch wissen kan/ keine Landleuthe seynd/ vnd deßwegen der Landtaffel vnfähig bleiben/sonsten nicht begüttert / noch wohnend seynd/ per rescriptum Lit A. befohlen worden/ den Schuld-schein vber obige Summa von dem abgelebten Graffen erhalten/der Königlichen Landtaffel im Marggrafthumb Mähren ein zuverleiben/ im Meinung nach der intabulirung / so bald die Kriegs beschwerden etwas nachlassen werden/ als dann auff deß abgelebten Graffens Mährische Gütter/daran deß verstorbenen Graffens agirende Agnaten gantz kein Recht haben/die execution zu deß Successoris höchsten Schaden vnd Gefahr zuführen/ vnd bey erlangter immission von der prætendirten völligen Summa nicht das Landgebrauchliches Interesse, sondern noch Lagio, vnd Wechsel Interesse zubeharren/wann schon dessen in dem rescripto nicht gedacht worden / weilen solches rescript nicht erhalten sein würde / wann dagegen also balden anfangs solches Lagio vnd Wechsell Interesse mit eingeführet geweest were / in vermerckung daß rescript den Schuldschein vndisputabel zu sein præsupponiret. So bald vorangeregter Successor die intabulirung vernommen / hat Er wieder dieselbe der nichtigkeit halben bey der Königlichen Landtaffel in Marggrafthumb Mähren schrifftlich protestiren vnd so wohl von der obligation vnd Rechnungen / da einige produciret seynd / als auch von dem Königlichen rescript Abschrifft begehren lassen / mit dieser declaration vnd Meinung / nach empfang dessen wieder die intabulirung vnd obligation einen ordenlichen Wiederspruch bey der Landtaffel einzulegen.

Dubium exinde resultans,

Hierauß resultiren nun verschiedene quæstiones: Weilen aber periculum in morâ, so desideriret der Successor am meisten zuvernemen/wie / vnd quibus rationibus in utroque Jure fundatis, Er zu diesen seinem intent gelangen / vnd wieder die intabulirung/

lirung/ auch obligation, vnd prætendirendes Lagio, vnd Wechsel/ sich an meisten à tempore acceptæ obligationis, fundiren/ vnd alle Gefahr vermeiden köndet/ also vnd dergestalten/ daß Er weiters nicht/ als zu Landbräuchlichen Interesse von rechtswegen verbunden bleiben möge?

III. Wie wohl nun diese vorgelegte Hauptfrage fast implicita ist/ vnd billich in vnderschiedene Theile zergliedert vnd vmb richtiger Ordnung willen distinctius verhandelt werden solte. Cùm reprehendi soleant, qui minus distinctè negotia pertractant. *post gl. in l. ult. §. ult. verbo portasti. ad L. Rhod. de jactu. Wesenb in comment. Cod. de Exercit. action part. 2. n 3. Hartman. Pistor. 3. quæstion. 4. n. 11.* Weiln doch aber deß Illustrissimi Domini Consulentis officiales die Beschleunigung auff kurtzen termin beziehlen/ vñ dem Referenti dabey viel angelegener Geschäffte zuvor auff dem Pult gelegen: Als will man/ beyseits gewiesen aller zierligkeit/ allein besagte Frage in eadem uniformitate, wie sie vorgeleget werden/ mit anruffung Göttlichen Namens/ vor Hand nehmen vnd abhandeln; da dann nicht zuverneinen/ daß die implorirende vnd zutringende Creditores jhr Continuirendes superusurium, oder Interesse trajectitium sive da mercatanti mit vielen lustigen vnd scheinbaren Gründen beschönen werden.

IV. Dann (1.) wird von Illustrissimo Domino Successore, Perillustris Dn. Debitoris, nicht verneinet/ daß die Vereinbarth vnd Vorgesellschafte Kauffleuthe dem Herren Vetter in seiner peregrination, vnd zu deroselben glücklichen fortstellung/ ansehnlichen Vorschub gethan. *Rationes dubitandi*

Confessus autem officium & causam, ad gratitudinem etiam & effectum obligationis obstringitur, & condemnari debet. *l. 1. 3. & 7. de confess. cap. nec in quemquam. 2. quæst. 1. C. Lotharii. 31. quæst. 2. Hartman. Pistor. obs 34. pr.* Quemadmodum de eo, qui pecuniam se recepisse confessus est, in specie dispositum reperitur, *in l. pecuniæ. 14. ubi DD. C. de solut. l. quidam. 26. de const. pecun. l. ult, de Instit. Act. Cæpolla, consil. 12. ubi alios multos citat.*

Welches dann (2.) derselbe danckbarlich erkennet / vnd die auffgelauffene Gelter sampt dem angerechneten Lagio agnosciret.

Semel autem agnita, non debent retractari *cap. quod semel.* 21. *de Regul. Iur. in 6. l. sicut* 5. *ubi ratio & interpretatio DD. copiosa.* C. *de O. & A.* imprimis ab herede.

Darumb sich dann (3.) desselben heres solcher obligation nicht kan entfernen.

Cum heres non habeat plus potestatis, quàm defunctus. *l. herede.* 57. *l. hereditas.* 26. *de Reg. Iur. l.* 119. *de V. S. Bart. in l. rem alienam* 41. *de pignor. act. ubi docet heredem non debere arguere factum defuncti. Bald. in l. Polla.* 2. C. *de his quib. ut indign.*

Wann gleich / posito eo (4.) keine special mention von continuirung der Wechsel-Interesse beschehen oder verschrieben worden.

Sufficit enim usuras semel in stipulationem venisse, ad hoc, ut ex tacita contrahentium voluntate inposterum quoque exigi queant. *cum Anton. Faber. lib.* 4. *Cod. tit.* 24. *defin.* 1. *Carpz. part.* 2. *const,* 20. *def.* 5.

Zumaln / da (5.) die prædia hereditaria deßwegen hypotheciret / vnd zum Vnterpfandt verleget.

Pignora enim propter Contractus firmitudinem interponuntur. *l. legata.* 9. §. *ult. ibi: propter contractus fidem & restituendæ rei vinculum. de Supell. leg.* & accedunt principali obligationi, eodem fine, quo fidejussores. *l.* 43. *de solut.*

Vnd (6.) die Creditirende Kauffleuthe diese Summe andern Kauffleuthen gegen welche sie noch obligirt bleiben / an den weit entlegenen Orthen nicht allein wiederumb remittiren.

Ubi sanè iniquum foret officium suum ipsis fieri damnosum. *contra l. sed si quis.* 7. *Quemadm. testam. aper. cap.* 2. *Extr. de fidejussor. Canis. de usur. cap.* 1. *n.* 7. *late Horing. de fidejussor. cap.* 25. *n.* 1. *& seqq.*

Sondern auch (7.) wegen der an seiten deß abgelebten Grafen / vñ dessen Successoris bißher ermangleter bezahlung.

Moca

782.

Mora autem & culpa sua cuique, non alii, debet nocere: Maximè in usuris. *l.* 2. C. *de usur. Natsa.* 2. *cons.* 370. *n.* 5. *ubi moratorem furi comparat.*

Eben dergleichen Wechselgelter (8.) abführen vnd bezahlen müsten.

In damnis autem reparatio cuilibet alii etiam facienda est, nedum Mercatori. *Alexand. volum.* 5. *consil.* 141. *incip. viso themate. n.* 2. *&* 3. *per text. in l. nummis.* 3. *de in lit. jurand. ubi Gloss. verb. sua die, & DD. communiter.*

Zugeschweigen/ (9.) des lucri cessantis, quod imprimis in Mercatore negotiari solito, Jura passim admittunt.

Per l. 3. §. *ult. De eo quod cert. loc. Iason. in l.* 1. *n.* 50. C. *de summ. Trinit. & fide Cathol. Panormitanus in cap. cum venerab. n.* 16. *& seqq. de Exception. Cyn. in Auth. Ad hæc. circa med. ibidemq; Salycet. n* 23. *& seq.* C. *de Vsur.*

Vnd (10.) andere aufflauffenden spesen.

Neque enim exiguos facere sumptus eos oportet, qui hanc cambiorum negotiationem exercent. *Scacc. de Camb.* §. 1. *quæst.* 7. *p.* 1. *n.* 45. *Diana. Resol. Moral. tract.* 8. *de contract. resol.* 6. *& seqq.* Puta, in factores, eorum provisiones, transportationes Literarum, & impensas similes. *Camil. Borell. Summ. decis. part.* 2. *tit.* 23. *n.* 82. *Læl. Zäch. de usur. cap.* 9, *n.* 12. *vers. notandum. secundo. &c.*

In der Gefahr (11.) deß gantzen Capitals / welches bey so gefährlichen Läufften bloß hazardiret wird.

Sæpenumerò enim maximo cum sortis & fructuum periculo Mercatores ita pecunias exponunt, propter crebras fori cessiones, calamitates bellicas, & alia infinita infortunia. *arg. l.* 30. *de petit. hered. l.* 67. §. 1. *pro socio. Novell.* 136. *pr. &* §. 2. *P. Gregor. lib.* 2. *de usur. cap.* 2. *n.* 3.

Dannenhero sich (12.) die morosi debitores vmb so viel weniger/

Cum ob moram debitoris id quod interest, æstimari possit, etiam ultra legitimum usurarum modum *d. l.* 2. §. *ult. infin. de eo quod cert. loc. Donell. ibid. in Comment. n.* 7. *Carpzov.* 4. *responsor. Electoral.* 48. *n.* 13. *& seqq.*

Oder doch (13.) vber niemands anders / denn sich selbsten zubeschwehren.

Cum damnum, quod quis sua culpa sentit, vel sentire non censeatur penitus, vel sibi præcipuè imputare debeat. *per Can. Damnum* 86. *de Regul. Iuris in* 6. nec culpa aliena aliis debeat esse damno aut noxæ. *cap. non debet. eod. l. Sancimus.* 22. C. *de pœnis. Peckius, ad dictum capit.* 68. *numero* 6.

Dann weil (14.) solch Interesse vmb keiner andern Vrsachen mehr / als eben wegen deß verzugs / vnnd nicht einhaltung deß termins gefordert wird / scheinet es allerdings billich / daß / so lange dieser verzug wehret / auch die acceptirte vnd verschriebene pensiones lauffen.

Cum enim Interesse propter solam moram exigatur, eaque unica causa sit obligationis istius, *l. si fundum* 114. *ubi Dd. de Verb. Oblig.* ideò durante ea causa, utique etiam durare debet effectus in petitione ejus quod interest, consistens. *Tiraquell. in tr. cessant. caus. part.* 1. *n.* 17. *Signorol. cons.* 135. *Carpz. dict. resp.* 48. *n.* 2.

Hingegen aber (15.) Handelsleuthe / so den gemeinen Nutzen befördern / nit vernachtheiliget; sondern wie mit andern immunitäten vnd beneficien begnadet; also auch dieses falls durch die intabulation oder einfällung der Verschreibung / & per relationem ad Acta publica versichert werden.

Negotiatorum enim pericula remuneranda sunt, quin etiam præmiis excitanda esse, meritò placuit. *text. in l. semper in Civitate.* 5. §. *negotiatores.* 3. *de Iur. immunit. l.* 1. §. 5. *de Carbon. Edict. Iustin.* 9. *cap. ult. Læl. Zäch. de usur. cap.* 9. *n.* 4. *&* 5. *Bonacin. de Contractib. disp.* 3. *quæst.* 5. *n.* 3. *&* 6.

Massen dann auch deßwegen (16.) die exceptio non numeratæ pecuniæ, & aliæ similes in causa Cambii, nicht attendiret werden.

Vti late deducit Bartol. 2. *decis.* 294. *& ex eo Carpzov.* 1. *responsor.* 92.

Vnd (17.) deß Rescriptum Cæsareum vor sie (impetri-

rende

rende Kauffleuthe/) haud dubiè ex præmissis & similibus magni momenti rationibus, gefallen vnd ergangen.

Sacrilegii autem instar habetur, Rescriptis Principum obviare & adversari. *text. in l. Sacrilegii. 3. C. de divers. rescript. Afflict. decis. 265. n. 61. Conrad. Lancellot. in Templ. Iudic. lib. 1. cap. 1. quæst. 2. n. 6.*

Welches ihnen paratam Executionem sine ullo litis sufflamine giebet.

Ut sanè (18.) ex Literis Cambij descendens obligatio, paratam executionem habere debet.

Latè Mastrill. decis. 221. & ab eo allegati. & potest tale Interesse verificari parte etiam non citata. *Alb. in c. 2. de testib. & alii citati. Mastril. dict. loc. n. 16.*

Wie nun der Herr Successor zu den jenigen in die Abrechnung gebrachten hohen Remissions vnd Wechsel zinsen/ vnerachtet darwieder viel beschwehrten / vnd rechtmässige Exceptiones vorgeschützet werden könden / sich gutwillig vnd so fern verstehet/ daß Er sortem & usuras zusammen schlagen / vnd davon à dato beschlossener Abrechnung vnd versicherung/ Landsüblichen Zinß/ cessantibus turbis bellicis, nach möglichkeit abzuführen/ wol meinentliche Vertröstung thun lässet: Also kan Er vnsers erachtens/ mit recht vnd billigkeit höher nicht getrieben werden; sondern ist bey seinem Erbieten billich zulassen. Vnd solches auß folgenden vnwiedertreiblichen Gründen. Dann/ erstlichen ist gewiß/ daß die usuræ lucratoriæ simplices, geschweige excessivæ (sive eius quod interest, sive antallagii, sive quocunque tandem nomine indigitentur) omni Jure odiosæ sein vnd bleiben. *Rationes decidendi.*

Sicut usuras tales accipiens in genere rapinam facere perhibetur, *Can. quoniã. 8. Can. si quis usuram 10. caus. 14. quæst. 4. per text. Lucæ, cap. 6. mutuum date, nihil inde sperantes. Rationes latè exequitur Wesemb. Parat. de usur. n. 6.* Hottom. *quæst. illustr. 40.* Et pro hæretico habeatur is; qui negare ausit, usuras ex pecunia accipere non esse peccatum, *Clem. un. §. ult. de hæret. novissimè Hagen. de usur. cap. 1, §. 18. & seqq. R. Torre de Cambio part. 1. quæst. 13.*

Vnd deßwegen strictè zu interpretiren vnd extra Literam gar nicht zu extendiren seyen.

Arg. l. improbum facinus. 20. C. ex quib. caus. infam. irrog. Moller. lib. 2. semestr. 19. n 1.

Nun wird hier nicht von dem Landüblichen Zinsen so hoch gestritten; sondern mehrentheils von denn excessivis gehandelt/ welche (2.) allein ad modum & ex ratione fœnoris nautici, vel pecuniæ trajectitiæ geduldet werden.

P. August. Morla Empor. Iur. part. 1. tit. 8. de reb. cred. §. 24. ibi: nauticum fœnus, Cambia, & alia his similia. fac. l. 5. de naut. fœn. ubi. Coll. Iur. Arg. thes. 6. vers. similia sunt. Canisius, de usuris. cap. 4. n. 1. vers. idem Iuris est.

So dann wiederumb in Jure Civili (3.) gar hart angebundē. Nempe, quod & illa certum modum ac finem habeant. *l. 4. pr. ibi: majus legitima usura fœnus non debebitur & §. 1. ibi: ad finem centesimæ. de nautic. fœnor. Colleg. Iur. Arg. d. tit. de naut. fœn. thes. 3. ultra quem produci non debent. arg. l. 1. §. 26. depositi l. 24. Eod. Thesaur. Iurisprud. lib. 18. cap. 10. axiom. 4. & 5.*

In Jure Canonico aber (quod 4. est:) gar übel hören.

Per cap. naviganti. ult. Extr. de usur. Busius, ad tit. de naut. fœn. Scotanus ibid. quæst. 4. P. Gregor. in Parat. Iur. Can. lib. 3. tit. 5. cap. 3. & lib. 2. de usur. cap. 5. n. 9.

Nun ist auch von der pecunia trajectitia (5.) in dem Keyserlichen Rechten klar vnd wol versehen / quòd, quando dies præstituta elapsa, periculumque Creditoris esse desinit, majus, legitimâ usurâ, fœnus non debeatur.

d. l. nihil interest. 4. ibi: discusso periculo. de naut. fœn. l. trajectitiam. 1. C. eod. Cujac. lib. 5. obs. 38. ubi docet, d. l. 4. §. 1. sic exaudiendam esse, ne quidem inter Mercatores. Cod. Iurid. Arg. de nautic. fœn. th. 3. fin. Cessante enim periculo, cessare etiam debet superusurium. *Canonistæ commun. ad d. cap. ult. de usur. Alphons. Villagut. quæst. 26. Guil. Onciac. quæst. Academ. lib. 1. quæst. 11.* Sic ut (6.) nec pignora nec hypothecæ titulo majoris usuræ debeantur. *d. l. 4. in f. pr. ibi: nec pignora, vel hypothecæ, titu-*

lo

764.

lo majoris usuræ tenebuntur de naut. fœn. l. 27. §. 1. ibi: nec si pignora quædam pro creditore data sint. C. de usuris. facit l. pretii. 19. C. Mandati. Coll. Iur. Arg. d.t. de naut. fœn. th. 4. Gilbert. Rhegius. 2. Enantioph. 1. Salmas lib. 2, de usur. cap. 9. Molinæus, de usur. n. 103. & seqq.

Wie viel mehr dann (6.) von diesen Wechselzinsen / so zu einem vero mutuo gerechnet werden.

Quando verò Mercator, etiam solitus negotiari, mutuare incipit pecuniam, non potest paciſci insuper Interesse medii temporis, ni velit usurarius videri : Et si talis conventio permitteretur, de facili adplicarent Mercatores animum ad ita mutuandum, quia lucrum istud esset tutius & frequentius. *Aymo Cravett. part. 1. consil. 189. n. 7, Aretin. consil. 151. incip. viso themate. col 2. vers. præterea ut dixi. Decius, consil. 168 fin.*

Es wird (8.) dieses Superusurium continuatum auch dannenhero verhäfter / weil in facto berichtet wird / daß die radix vitiosa, vnd die remittirenden Gelter eine lange Zeit in Banco liegen blieben.

Radix autem infecta quos fructus ferat, annon infectum erit omne, quod ab ea descendit? *arg. l. si viva matre. 3. C. de bon. matern. l. 1. §. ejus rei. De offic. ejus, cui mand. est Actio. l. tria prædia. 31. de S. R. P. Carpzov. part. 3. Iurispr. for. const. 28. def. 9. n. 14.* Et, quam benè præsumat Judex de Processu causæ, cuius origo & ingressus tam fuit vitiosus : cùm à primordio rei totus eventu s pendeat. *l. un. in fin. C. de lucrat. descript. 10. 35. l. qui id quod. 33. de donat.* Carpz. *part. 1. constit. 17. def. 44. n. 4.*

Item (9.) das dieser vberzinß zum Capital geschlagen wordē.

Cum anatocismus omni Jure. *l.* 28. C. *de usur.* etiam in Mercatoribus improbetur *post Fabr. Wesemb. Molin. alios, Carpzov. part. 2. const. 30. def. 34. Treutler. 1. consil. 3. n. 32.*

Ferner (10.) wieder die Natur / daß nach besessener Rechnung vnd acceptirter novation, vnter Landleuthen / im Lande selbsten / übermachter Wechselwucher genommen / oder zugelassen werde.

Licet

Licet enim nonnulli ad novationem, in ipsa Contractus formula, verbi novationis expressionem desiderent. *Anton. Faber. 3. conjectur. cap. 3. Arumæus, Exercit, Iustin. 16. thes. 16. Hunn. lib. 3. variar. resol. tract. 8. quæst. 11. Schiffordecker, lib. 2. ad Anton. Fabr. tract. 5. quæst. 1, & seqq.* At tamen in Camera, aliisque supremis Tribunalibus, recepta est sententia, sufficere, si appareat id actum esse. *Matth. Afflict. decis. 44. n. 15. Menoch. lib. 3. præsumpt. 134. Stephan. Gratian. decis. 117. n. 11. & seqq. Cacheran. decis. 142. n. 2. Gail. 2. obs. 30. n. 3. Arumæus, sibi contrarius, lib. 2. decis. 3. n. 21. & seqq.* Et hanc receptam opinionem, ut veriorem, retineri testatur. *Iohan. Baptist. Costa, de facti scient. & ignorant. centur. 1. distinct. 86. n. 2.*

Gestaltsame (11.) vor sich selbsten billich / weil dieser vbermachte Wechselzinß allein wegen vbertragung der Gelter in der Frembde / vnd wehrender peregrination, versprochen worden / daß nach geendeter Reise vnd remission, auch das superusurium sich endige.

Quod enim in pecunia trajectitia, & similibus causis receptum est, ut cessante periculo, cesset & superusurium. *Covarrur. 3. varior. cap. 2. n. 5. H. Zoës, de usur. n. 4 fin.* Quidni ad hanc quoque causam trahemus. *Ioh. Petr. Surdus, 3. consil. 302. n. 9. & seqq. Tiraquell. tract. cessante causa. part. 1. n. 17. Mastrill decis. 303. n. 8. & seqq.*

Vnd zwar (12.) eben zu solchen elenden klemmen Zeiten / da niemand weder Capital, noch Zinsen fordern darff / auch mancher Biedermann alle Zinsen mit einander schwinden lässet.

Per doctrinam Joh. Fabr. *ad §. compensationes. 41. Inst. de Action. n. 10. vers. ex generalitate hujus literæ posset dici: quod, si quis spoliatus sit bonis propter guerram, vel aliud infortunium, quòd non debeat Conveniri in solidum: quod ait valdè esse pium, & æquum post Hippolytum, Stracham, Brunnum, Mynsingerum, & alios à se citatos, Caspar Manzius, in Patrocin. debitor. de pauper. decad. 2. quæst. 1. num. 124. & decad. 3. quæst. 2. n. 46. Fac. §. ult. Inst. de Actionibus.*

763.

nibus: ubi dicitur, inhumanum videri, ut spoliatus fortunis suis, in solidum damnetur. facit notabiliter cap. olim. 16. ubi Exceptio inopiæ, de qua constat, à clerico opposita, impedit executiones sententiæ etiam in possessorio latæ. iuxta summam ordinar. Ext. de Vsur.

Welches man (13.) den auch von den Vorgesellschafften Creditoren gehoffet/ weil sie so hart auff abstossung deß Capitals/ oder Zinsen nicht getrungen.

Cum enim ipse Creditor per tempora usuras non exegit, remisisse de rigore creditur *l. eum quidam. 17. §. 1. de usur. l. 5. & 8. Cod eod.*

Vnd (14.) im gegenfall/ wann besagte Creditores etwas mehrers erhetschen wolten/ ihnen zwey Stück nohtwendig zu erweisen stünden: Erstlich/ daß sie vmb dieses Außstands/ vnnd keiner andern Vrsach halben/ hetten andere Wechselgelter auffnehmen müssen/ vnd zwar eben zu dieser Zeit/ vnd zu diesem einigen Ende/

Vt enim debitor ad tale Interesse Cambiale continuativum obligetur, inprimis requiritur, evidentissima probatio, Mercatores ob debitum sibi non solutum, pecunias accepisse ad Cambium. Nam dato, quod eo tempore accepissent pecunias ad Cambium, non sequeretur ilicò, quòd præcisè propter non solutum debitum passi essent damnum, cùm etiam ob alias causas pati potuerint. *Rota apud Mohedan. decis. 103. (alias est decis. 2. de usur.) Hondedæus, vol. 1. cons. 50. n. 30. & volum. 2. consil. 36. n. 34. post Alexandr. 5. cons. 141. n. 3. Riminald. Iunior. consil. 52. n. 32. Bursat. cons. 453. n. 34. & seqq. Mascard. de probat. conclus. 933. n. 8. vers. quocirca quoad damnum. Marcell. Cala de modo articulandi. gl. un. §. 2. pag. 248. n. 167.*

Ja/ es wird (15.) vber diß zum dritten noch erfordert/ daß die würckliche auffnahm dem debitori notificiret worden zu dem ende/ daß man gewiß seye/ daß seine Post vnter so hohen beschwerden stecke/ vnd sich davon zuerledigen desto mehr Vrsach habe.

Oportet, inquam, debitori significari, pecunias sub gravioribus usuris realiter susceptas esse, idque ad eum effectum, ut certò sciat debitor, debitum suum jam versari sub usuris gravioribus, & ubi velit, liberare se quantocyus possit à gravioribus. *Farinac. decis. 775. sub argumento*: Cambia & Recambia, ut debeantur Mercatori, propter retardatam solutionē pecuniarum sibi debitarum, quæ requirantur: ubi testatur decisum fuisse in Rota sæpius, nisi omnia hæc requisita concurrant, debitores ad usuras illas graviores non teneri.

Zum andern ist (16.) von nöthen/ daß neben interpellation deß Schuldners ad solvendum die Glaubiger per expressum protestiret, daß im fall der debitor nicht zahlen würde/ Sie alsdann verursacht werden solten/ anderwerts Gelt auff Kauffmans Interesse vnd lagio auffzunehmen.

Ut enim aliàs mora culposa, & dispendiosa non committitur, sine interpellatione. *l. mora. 32. de usur. Berous, 1. consil. 155. n. 30. & vol. 3. cons. 205. n. 7. Cephalus, cons. 618. n. 36. Menoch. cons. 121. n. 127.* Ita vel maximè tùm necessaria est interpellatio, quando Creditor prætendit obligare debitorem ad aliquod grave interesse, puta, Cambiorum vel usurarum pro pecuniis acceptis ab Hebræis. *Soto. de Iustit. & Iur. lib. 6. quæst. 1. artic. 3. Hondedæus, 2. cons. 41. n. 36. Polid. Ripa, obs. 1. sub num. 4.*

In beweglicher anmerckung/ daß (17.) wann ein debitor von so grosser Vngemach hette sollen certioriret/ vnd recht verständiget worden seyn/ Er wol anders zu der sachen gethan/ vnd sich deß Schadens pro virili würde entbrochen haben.

Potuisset enim debitor, *inquit Francis. Niger Cyriacus, lib. 2. Controvers. Forens. 252. n. 67.* audito tam magno & gravi periculo, fortè providere, vel examinare, an expediens sibi esset, illi subjacere. *Vgolin. de usur. cap. 8. §. 3. column. final. sub n. 4. vers. quintò requiritur. fol. 57.*

Weiln aber dieses alles zu erweisen/ den Creditirenden Kauff-

763.

Kauffleuthen / so vnschwerlich / als vnmüglich fallen wird / zumahlen da sie (18.) sich einmahl auff deß Herren debitoris verlegte Vnterpfand verweisen lassen.

Valdè iniquum esset, uno atque eodem tempore quem obligari, & in mora sub tàm graui discrimine iterum constitui. *uti per Bartol. in l. cum qui. §. si juravero. n. 3. & ibi Castrens. de Iurei, Cagnol. in l. 1. quæst. 41. n. 160. C. de pact. int. Empt. & Vendit. & alios ab isto citatos, concludit Rota Romana apud Farinac. decis. 771. n. 3. vers. & interpellationem necessariò desiderari. sub tit. ad damna occasione Cambiorum provenientia, quando quis teneatur.*

Wie könde dann auff solch illiquidirtes postulatum gesprochen werden / wenn auch gleich (19.) der Herr debitor seelig / wieder die Landesordnung (posito, sed non concesso facto,) zu höhern Zinsen / oder Wechseln / sich verschrieben hette.

Prout ita in terminis post multas rationes & auctoritates in Regio Consilio Cathaloniæ, casu perquam simili, decisum esse refert, & contraria diluit, Ludov. à Peguera. *decis. 34. incip. contractum suprâ mentionatum.* Ad quem, & alios ab eo adductos, ut & ad eos, qui suprà magno numero allegati sunt, brevitatis studio remissum Lectorem cupimus. *Problema huius loci.*

Zumahln / da (20.) & ultimò, das interusurium der ersten Auffnahm Capital vnd anfänglichen Hauptstull deß warhaften darlehens vbertreffen würde.

Atqui nec in trajectitiis quidem pecuniis procedunt usuræ ultra alterum tantum, si non Jure veteri, propter dubitationes Odofredi & Cujacii, *in Comment. ad Novell. 160. ad l. 20. Cod. de usur. pag. 344. Dig. & ad tit. Cod. de sentent. qua pro eo, quod interest. pag. 1094.* quod tamen exigit. *l. 4. §. 1. de naut. fœn.* & ratio generalis *l. cum & fortè. 44. de A. E. V. ibi: & non ultra duplum periculum eum subire oportet.* Saltem Jure novo, & ex Constitutionibus, *ut ipse Cujacius concedit, in Papin.*

pin. ad l. 1. de usur. pag. 40. per l. 26. Cod. eod. Quamvis enim hoc fœnus sit privilegiarium, ac liberum ab observatione Communium usurarum *l. 1. C. de nautic. fœn.* tamen ultra duplum non debet procurrere: Cum generalis hic modus omnibus usuris præstitutus sit, ne excedant sortis duplum. *l. penult. C. de usur. Iul. Pacius, in Comment. ad l. 10. C. de usur. & in Comment. de Naut. fœnor. §. 5. & seqq. Raguel. in Commentar. ad dict. L. penult. Cod. de usuris. pag. 252.*

VI. Vnd kan zu einem höhern den Herren successorem gar nicht verbinden (1.) desselben confession, daß die Gelter zu deß abgeseelten Herrn Vettern besten auffgenommen worden: Dann wie sich selbiger zu dem anfänglichen Capital, auch Wechselzinsen atq; ad diem ratiocinii, & obligationis atque hypothecæ initæ, verstehet: also widerspricht Er dem vbrigen begehren billich.

Resolutio rationum decidendi.

Neque confessio extra terminos extendi, aut in præjudicium trahi sinistrâ interpretatione potest, aut debet, contra intentionem proferentis. *l. non omnu 19. Si cert. petat. l. 1. de condit. & demonstr. Cujac. ad l. 3. §. penult. de adimend. legat. ubi docet: verba esse consideranda pro voluntate loquentis. Menoch. cons. 97. n. 44. ubi ait: verba pendere à mente, non mentem à verbis.*

Ebenermassen wird auch (2.) die agnitio deß verstorbenen Herren Graffen / nicht in infinitum zu extendiren;

Neque enim verba aut Statuentium aut Contrahentium captiosè extendenda sunt, *Gail. 2. obs. 33. n. 7.* sed secundum materiam præsentem accipienda veniunt, pro naturâ, qualitate, & conditione rei subjectæ *l. interdum. 78. l. 204. l. 215. de Verbor. significat. Meichsner. 4. decis. 27. n. 72.* Licet sint generalia. *Mynsing. 12. respons. 4. n. 18. Mascard. de Probat. conclus. 1131. n. 20. Surdus, decis. 2. n. 31.*

Dannenhero auch (3.) der Herr Nachfolger höher nicht anzustrengen seyn.

Cum heres iisdem Exceptionibus, atque ita etiam contra pravitatem usurariam, gaudeat, quibus Autor ejus gavisus

768.

gavisus fuerat. *l.* 186. §. 2. *de Reg Iur. l.* 3. §. 1. *de itin. actu, privat. l.* 28. *Cod. de Evict. Coll. Iur. Argent. de Except. Thes.* 6. *n.* 2. *Hartman. Pistor. lib.* 4. *quæst.* 12. *n.* 7. *& seqq. Moller. ad p.* 2. *Const. Electoral.* 19. *n.* 55. *ubi ait: Exceptionem usurariæ pravitatis opponi posse, etiamsi ei renunciatum sit: quia, quâ facilitate quis inducatur ad Confitendum, eadem etiam inducatur ad renunciandum. Masc. vol.* 2. *de Prob. conclus.* 695. *n.* 14.

Zumahlen weil (4.) eine Augenscheinliche novation darüber vorgangen / welche wieder die Continuationem anterioris superusurii streittet:

Vti ipse Carpzov. fatetur, part. 2. *Iurispr. Forens. constit.* 30. *def* 5. *n.* 5. *ibi: si de aliis nova Conventio nulla fieret.*

Folglich die interponirte Versicherunge (5.) auch nicht ad inductionem superusurii:

Neque enim pignus aliquod per se adjicit obligationi, quippe quæ & sine pignore substitura sit. *l. seruo.* 25. C. *de pignor. l. Creditor.* 28. *de reb. Credit. Donell. in Comment. ad l* 8. C. *de usur:*

Sondern vielmehr in Contrarium außzudeuten.

Per notata modò verba Carpzovij, *ibi: si nova Conventio non fieret*, & quæ superius dicta sunt, num 10.

Das (6.) die Creditoren eben dieser Post halben anderen weitentlegenen Kauffleuthen solten eodem genere obligationis verbunden blieben seyn / ist nicht præsumirlich / auch mit vielen rationibus daß gegenspiel in Rat: Decidendi 12. & seqq. wo nicht demonstrativè, dennoch præsumptivè beybracht worden. Dahin kürtze halben nochmaln bezogen. Wie man aber deroselben geleistete Dienste mit gebührlichem danck zuerkennen / vnd / nach möglichen dingen zuerwiedern erböthig ist: Also wird man auch ultra modum legitimum mit bestand nicht können adstringiret vnd angezogen werden.

Nam usurarum, quocunque tandem intuitu exactarum, modus, ex more regionis, ubi contractum est, sic constituendus est, ne legi offendat, *Inquit ICtus Papinianus statim in frontispicio tr. de usur, nempe in l.* 1. *eod*

Inprimis, si usuræ non tam debeantur ἀπὸ συγχρήσεως quam ἐκ ὑπερθέσεως, sive ut rectius dicamus, ex superimpositione, aut superindicto. *Cujac. in comm. ad lib. 2. quæst. Papin. ad d. l. 1. diceturq; porrò in Refut. Rat. 7. & 8.*

Wieder den (7.) Klaggrund / kan bey diesen Kriegs pressuren gar wol der Unterscheid gemacht werden / inter moram culposam, & per impedimentum legitimum excusabilem.

Cum enim usuræ non propter lucrum petentium (creditorum) infligantur; sed propter moram solventium, seu (debitorum, qui debebant solvere, ut relatio fiat ad id, quod facere debebant.) *text. in l. cum quidam. 17. §. si pupillo. 3. in f. de usur.* Dn. D. *Bitsch. Comment. Manuscript. ad lib. 1. Feud. 5. ubi hunc textum ita perspicuè exponit. l. 91. §. 3. ibi: esse enim hanc quæstionem de bono & æquo. de verb. oblig.* Certè imputari mora culposa, aut gravior usura illi infligi nequaquam debet, qui, etiamsi voluisset, solvere non potuisset, magna scilicet ex causa, vis majoris bellicæ, impeditus. *text. in dict. §. 3. vers. quid enim potest.*

Die (8.) Ratio Dubitandi ist noch dubia vnd nicht beybracht.

Neque enim ignotum est, sæpenumerò Literas Cambiales conscribi, solummodò ad simulandum Contractum illum, qui inter dantem & accipientem Cambium, celebratur. *Nicol. Ianua, lib. 3. de privat. script. sub tit. Litera Cambii. n. 8.*

Auch nicht zu vermuthen / daß die Creditores alle Gelder / oder eben diese Gelder im Handel gehabt / vnd in so hohem Werth verpensioniren müssen.

Quod enim de Rusticis JCtus effert. *in l. si chorus. 77. de Legat. 3.* illud multò rectius de providis Mercatoribus dicitur: pecuniam sine peculio fragilem esse: peculium appellantes, quod præsidii causa seponeretur.

Welches Sie dann damit genugsam zu verstehen geben / daß sie mit einer Handschrifft vnd Unterpfand sich haben abweisen

lassen

769.

sen lassen : Der Herr debitor, seeliger gedächtnuß/ sich darauff auch zufrieden geben / welches Er nimmer würde gethan; sondern viel eher ein stuck Landes / oder andere mobilia verkauffet haben/ als das Er so vbermässige usuras hette continuativè auff sich auffbürden lassen sollen.

Revera enim de usuris istis dici potest, quod sint mordicantes, succum atque sanguinem haurientes, quales nec Patroni Contractuum usurariorum facilè ferunt. *Hug. Grotius. Epist. ad Gallos.* 180. *pag. mih.* 478. *& seqq. & ante l. b.* 2. *de Iure belli & pac. cap.* 12, *n.* 22. *Christoph. Hagen. cap.* 3. *de usur. n.* 29. *Gerhard. decad.* 8. *Quæst. Polit. th.* 1.

So wird jhnen das Interesse folgender Jahre nicht verwehrt; sondern allein ad modum legitimum adstringiret.

Iuxta Recess. deput. Spirens. de Anno, 1600. *post. med. in* §. So viel nun diesem nach ꝛc. *Canis. de usur. cap.* 1. *num.* 9.

Derowegen auch (9.) nicht wol gesagt werden kan/ das der Creditorum lucrum in diesem Fall cessiret habe.

Cum non tantùm usuræ prioris Cambii ad Capitale redacti sint; sed de his iterum tamdiu exigantur. Lucrum autem Cambiale nequaquam debet esse exorbitans; sed moderatum, si Mercatores velint à suspicione Contractus usurarii liberari. *Camill. Borell. part.* 2. *decis. tit.* 23. *n.* 80. *Bonacin. de Contract. disp.* 3. *quæst.* 5. *n.* 3. *Læl. Zech. de usur. cap.* 9. *n.* 12. *vers. notandum secundò & n.* 13. *in fin.*

Es hat auch (10. & 11.) keiner Spesen ferner bedürffet / sintemahl Capital vnd Zinsen durch die newe obligation dergestalt versichert / daß dißfalls keine weitere Spesen anzuwenden / noch einige Gefahr zubesorgen gewesen.

Expensæ autem & pericula non fingenda sunt, sed probanda. *l. Creditor.* 7. *C. de usur. ibi: probare debet, quæ intendit.*

Ob nun wol (12. & 13.) à tempore novationis seu novæ obligationis, die abführung wegen obschwebender Lands pressuren nicht geschehen können : So ist doch obangeregter massen solche

ſolche mora nicht culpoſa, vnd mag der vnerwieſene Schaden/ oder das Lucrum ceſſans, mit dem Land vblichen Zinſen gar wol compenſiret vnd erſetzet werden.

Non enim ideò, quia mora al qua intervenit ex egeſtate debitoris, & Creditor interim quæſtum facere potuiſſet, in immenſum creſcere uſuræ debent; ſed intra certum modum ſiſti. *Weſemb. in Parat. de uſur. n.* 8. Facit, (præter allegata ab illo jura,) eximiè *l. idemq;* 10. §. *Si Procurator* 3. *Mandati. ubi Procurator, quia pecuniam non exercuit, ſed in uſus ſuos convertit, in uſuras quidem conventitur; Attamen non in punitorias, (ut ratio aſperior videbatur deſiderare) ſed in eas, quæ legitimo modo in Regionibus illis frequentarentur. l.* 1. *de uſur. cum ſimil.*

Conſ. l. 21. §. 3 *de A. E. V.*

Welches dann auch (14.) von dem procurſu ſive continuatione uſurarum zuverſtehen/ ut intelligatur de uſuris ſolennibus, & in regione uſitatis: non de irregularibus ſuperuſuriis.

Limitata enim per Legem, & ad certum modum atq; tempus reſtricta cauſa, limitatum etiam parit effectum. *arg. l. in agris limitatis.* 16. *de acquir. rer. domin. l. cancellaverat* 2. *de his quæ in Teſtam. delent. Brun. à Sole, in Loc. Comm. verb. cauſa Gutierrez. lib.* 3. *Practicab. Quæſt.* 31. *n.* 7. *Anton. Faber, lib.* 4. *Cod. tit.* 24 *de uſur. def.* 7. *Iohann. Sandæus, lib.* 3. *tit.* 14 *def.* 3. *ubi definit: Eum, qui promiſit poſt moram præſtare damna, & id quod intereſt, teneri ad uſuras ordinarias, nec ultra.*

Ob man den auch (15.) Kauffleuthen ihren Vortheil vnd rechtliche begünſtigung nicht mißgönnet: So iſt doch ſolches auch ſofern zu verſtehen/ wann ſelbige in ihren terminis bleiben/ vnd nicht zu weit vber die Schnur hawen.

Aliàs nullis Jure Communi privilegiis gaudent, vel prærogativis. *Menoch. conſil.* 9. *n.* 17. niſi ij, qui annonæ urbis ſerviunt. *de quib. nominatim l.* 5. §. 3. *de Iur. immunit. agit. Menoch. n.* 16. Ideoque nec Mercatoribus ultra beſſem Juſtinianus conceſſit, & fœneratores ab eo etiam privilegio excluſit. *poſt Molin. Hagen. cap.* 5. *de uſur.*

768.
770.

de usur. n. 32. Diss. Dn. Carpzov. in asyl. c. 1. §. 11. n. 52. Nec à principibus juvandi sunt, cum detrimento aliorū. *ut ex Bald. declarat Menoch. d. n. 17. in lucro excessivo. arg. l. justissimè. 44. §. 1. in f. de Aedil. Edict. Guilielm. Anton. de rescript. morat. tit. 7. conclus. 24. n. 4.* Et maximè in usuris Cambialibus ex mutuo prætensis, attendendum est ad æqualitatem, ne usuræ labes iis queat imputari. *Mastrill. decis. 303. incip. Cambiorum usus. n. 6. & seqq.*

Wie dann (16.) eben dahin vnd nicht vor; sondern wider die Kauffleuthe selbsten anzuziehen/daß die meisten Doctores ihnen die Exceptionem non numeratæ pecuniæ contra Literas Cambii absprechen/weil sie vberall in allen ihren Handlungen die billigkeit vnd guten Glauben vorleuchten lassen sollen.

Quod enim cum Baldo maxima Doctorum turba Mercatoribus Exceptionem non numeratæ pecuniæ denegat: Id imprimis ex ea ratione fit, quod magna fides & æquitas apud eos debeat exuberare. *Novell. 4. cap. ult. Salyc. in l. frustra. C. de non numer. pecun. n. 2. vers. & est in eis. Berlich. 2. decis. 294. n. 7. & seqq.*

Was nun schlüßlichen / das impetrirte Rescriptum super admissione insinuationis, anlanget/ erscheinet auß derselben eigenem tenor, daß die Impetranten die vmbstände gebührlichen nit anbracht; sondern die obligation vnd schuld in quantitate & qualitate vor vndisputirlich angeben / derowegen solch rescriptum sub conditione solitâ, si preces veritate nitantur, emanatum,

L. ult. Cod. de divers. rescript. Menoch. consil. 103. n. 22. Gail. lib. 1. observ. 14. n. 1. Lancell. de attentat. part. 2. cap. 10. limit. 11. n. 4.

Krafft Rechtens nicht erareiffen.

Cum veritatem dissimulans precator, potiri optatis nequaquam debeat. *l. pen. Cod. si contra Ius vel util. publ. ubi Iason. & in l. 2. n. 22. & 24. C. de rescript, C. ex parte. ubi Canon. de for. comp.*

Viel weniger die falsa narrata Cambii continuativi, effectum executionis paratæ würcken mögen.

Cum Mastrillus loquatur de Literis Cambii adhuc vigentibus, certis, & indubitatis, quibus tamen Jure Regni Hispan. nõ de Jure Communi effectum paratæ Executionis tribuit. (Nos autem loquimur de casu Literarũ extinctarum, certè innovatarum obligatione succedanea.) De Jure autem Communi Instrumenta quantumcunque authentica Executionem paratam nequaquam habeant. *l. minor.* 40. *de Minor. Iason. in l. cunctos populos. n.* 58. *C. de summ. Trinit. Coler. part.* 1. *Proceff. Execut. cap.* 3. *n.* 58.

Zumahln/ da das Rescript magna cum providentia selbsten mit anführet / welcher massen diese obligation contra formam à Jure præscriptam (dem præscribirten modo vngemäß:) vnd demnach juxta Constitutionem provincialem der intabulation vnd einfällung nicht würdig / noch fähig.

Impetrata autem contra Jus Civile, vel Locale, nullum omninò parere debent effectum. *L. rescripta. 7. C. de precib. Imper. offerend. l. ult. C. si contra Ius vel util. publ. Iason. in l. 2. C. dict. tit. ubi dicit Communem. Marant. disp. 2. n.* 18.

Sondern es ist der Herr Successor seine gegenmothdurfft darwieder einzubringen wohl befugt.

Quanquam enim in collationibus dignitatum & officiorum judices non debeant Rescriptis Principalibus obviare. *d. l. 5. C. de diverf. rescript. qui textus ad subiectam materiam tantùm restringendus est. teste Wesemb. in Parat. Cod. eod. num. 6. Pac. in anal. ejusd. tit. n. 9. subdist. 4. facit. l. 3, C. de crim. Sacrilegii l. ult. C. ad L. Iul. Ambit.* Secus tamen est, si adversus jus tertii rescriptum præjudiciale impetratum sit : tum enim parti læsæ via, Jus suum vicissim detegendi & producendi, nequaquam est præclusa. *Iuxt. l. ult. C. de diverf. rescript. ubi idem Wesemb. num. 6. Alexand. Trentacinq. lib. 1. var. resol. tit. de rescript. resol. 7. n. 1. & 2. Cald. Pereir. post quæst. forens. cons. 26. n. 7. fin.*

769.
771.

fin. Rebuff. tom. 2. ad Leges Gall. sub tit, de rescript. in præfat. n. 110.

Vnd wird auff allen Fall den Creditirenden Kauffleuthen eine billiche tractation nicht zu mißrathen / noch außzuschlagen stehen.

Per tradita Mastrill. dict. decis. 303. *n. ult. vers. & etiam in mercatore.*

Dahin wir dann in Gottes nahmen / salvo meliore calculo, schlüssen vnd zu Vrkund vnserer Collegialischen Meinung / der Facultät grösser Insiegel hiernechst auffrucken.

Actum Argentorati in Collegio Facultatis, die 16. Augusti Anno, 1649.

L. S.

Decanus, Senior, Doctores
& Assessores Facultatis
Juridicæ ibidem.

ARTICULUS VI.

De mora in ſolvendis uſuris admiſſa; quatenus illa beneficium ſive exceptionem alterius tanti, elidat.

I.

SUccedit aliâ generalis & perampla limitatio, quæ ex mora debitoris ſumitur: Si enim debitor, pro ſolutione ſortis principalis faciendâ, tempeſtivè interpellatus, ſolutionem remoretur, effugia quærat captioſa, & ſolutionem in multos annos malitioſè & contra inſtantiã creditoris, *v. ſup. part. 2. artic. 4. §. ult. pag.* 102. protrahat, uſuræ quoq; non interrupto tenore continuantur. *poſt Nattam, Surdum & alios Cohtman. 2. conſil. 52. n. 262. verſ. deinde dico. Zanger. part. 3. de Except. cap. 25. n. 38. & ſeqq. Berlich. 1. deciſ. 30. n. 2. Dn. Carpzor. 2. quæſt. Crimin. 92. Cuiac. in Paulo ad Edict. lib. 37. ad l. 26. ſolut. matrim. pag. 615. D. ubi inter moram iniquam & excuſabilem, eleganter diſcernit. Dn. Richter. part. 2. deciſ. 74. n. 92. & 93. pag.* 132. Adeò ut ſuperveniens ſolutionis difficultas debitorem non excuſet, qui prius in mora culpabili fuerit deprehenſus. *poſt Medicem de caſibus fortuitis. Wilhelm. Anton. de reſcript. morat. concluſ 65. n. 292. Ivo Renatus in vero Patrocinio. n. 107. lit. zz. adde ſupra part. 2. art. ult. theſ. 3. in f. Fr. Balduin. lib. 4. de caſ. conſcient. cap. 3. caſ. 4. rat. 8. ibi: mora cenſum annuum plerumq; licitum facit.* Et multò magis ergò lite motâ ſuper ſorte & uſuris eaque conteſtatâ, uſuræ non deſinunt currere, quamvis ſortem pendente lite æquent. *l. lite conteſtata. 35. de Vſur.* Mora enim quæ per litis conteſtationẽ inducitur, dũ Reus ſolutionẽ hactenus remoratur, *l. 1. & l. ult. C. de fruct. legat.*

772.

legat. l. nemo. 82. *de verb. oblig.* non debet deteriorem facere causam creditoris; sed meliorem *l. non solet.* 86. *cum seq de Reg. jur. Zanger. part.* 3. *de Exception. c.* 25. *n.* 38. *& seqq.*) Neque hac in re jus Codic. à Novellis differre putamus (uti quidem tradit Dn. Rittersh. in appendice th. 30.) Sed à moratore etiam jure Codicis, ulteriores usuras exigi arbitramur. Conf. Beyerische Gand. proces ordnung *tit.* 2. *artic.* 27. *pag.* 79. *ibi*: Da aber jemand beweisen kan/ daß er vmb alle verfallene Gülten jedesmahls vnnd alle Jahr geklaget/ vnd an seinem fleiß nichts erwunden seye (melius d. erwinden lassen) in diesem fall sollen jhme alle solche Gülten/ vnd welche jemand erstgemeldter massen Jährlich fleissig geklaget/ zu der Hauptsummen/ in eine stell gesetzet werden.

II. Rationem limitationis obiter insinuat Dn. Carpzov. *d. quæst.* 29. *n.* 54. quod scilicet usuræ isto casu non considerentur qua tales, sive, ut usuræ: Sed, ut interesse: *collaudatis in eam rem autoritatibus, Surdi.* 3. *consil.* 302. *Zangeri d. loco.* Als ein gewöhnliche interesse vnd Schadengelt. S. Herzog. im Vnderricht von Contracten. *tit.* 14 *quæst.* 9. *pag.* 76. Add. Dn. Richter. *d. n.* 91. *ibi*: Secus est in creditore, qui intra 20. annorum spacium (s. periodum) debitum quidem suum exegit, verum istud à debitore morosо consequi non potuit. Quo casu absurdum videretur, moram & culpam tali debitori (*ita leg. pro creditore*) prodesse quoad hoc, ut à cursu usurarum, postquam sortem adæquarunt, liberetur: cum causa, ob quam usuræ à reo præstari debeant, nimirùm mora, *l.* 17. §. 3. *de Vsur.* etiam post 20. ann. duret. Dnn. Jenenses in sententia, à Magnif. Domino Carpzovio notata *in Asylo cap.* 1. §. 23. *n.* 266. *vers.* damit nemblichen ein *morosus debitor.*

III. Poterat pro fundandâ hâc limitatione sive replicatione etiam allegari textus, *in l.* 2. §. *ult. de eo quod certo loco.* Ubi dicitur: ob moram Debitoris æstimari id quod interest, etiam ultra legitimum usurarum modum. Cæterùm Hortensius & Antonius Faber, *in Comment. & rational. ad d.* §. *ult.* textum illum accipiunt de Jure Veteri. Nam Jure novo & ex Const. *l. un. C. de Sent. quæ pro eo quod interest*, nec interesse quidem commune, quotiescunque certum illud est, duplum posse excede-

re arbitrantur. Donellus *in Comment. ad d. l. 2. §. ult. n. 7. verſ.* (quod & *part. 2. artic. 5. §. 8. & partis huius artic.* 1. monuimus) iterùm, diſtinguit inter uſuras percipiendas & perceptas. Percipiendarum modum legitimum eſſe, ne centeſimam excedat: Et juxta hunc modum veriſſimum eſſe, id quod intereſt, poſſe excedere legitimum uſurarum modum: ſiquidem in certis tantùm caſibus Juſtinianus vetuerit id quod intereſt, dupli quantitatem excedere. *d. l. un.* Perceptis autem uſuris hunc modum conſtitutum eſſe, ne uſuræ excedant duplum ſortis. *l. pen. de uſur.* Eum modum ſi intelligamus, falſum eſſe, hunc excedi poſſe in eo quod intereſt: cum id quod intereſt, dupli quantitatem excedere vetetur. Neque obloqui Ulpianum: quippe, qui de debitis uſuris loquatur, aut de iis, quæ, ſi promiſſæ eſſent, jure deberentur. Quæritur enim, inquit: An quemadmodum eæ, non niſi ad legitimum modum, uſuris debitis conſtitutum, peti poſſunt: ſic nec poſſit ultra eum modum peti id quod Actoris intereſt, quod peti poſſe volumus? Et ait Ulpianus, poſſe: Cui nihil deinde adverſatur, quod dicimus, ipſum hoc quod intereſt, duplum ſortis excedere non poſſe; tametſi & hic modus Lege uſuris conſtitutus eſt: quoniam etiam novo Jure perceptis conſtitutus eſt, & non amplius debitis, de quibus Ulpianus non ſentit. *Hæc Donellus.*

IV. Quæ qualitercunque habeant, certè limitationem ipſam non tollunt. Maximè, ſi quod rectè poſuimus antea, & hic dixerimus, continuari has uſuras non contra Legem; Sed præter legem, ex nova veluti causâ, *vid. Covarruv. lib. 3. reſolut. Var. 4. n. 2.* Pœnam enim potiùs, quàm auxilium & beneficium legis meretur, qui in culpoſa hæret mora. *l. 113. & ſeq. de V. obl. l. 23. de recept. arbitr. l. 23. de O. & A. l. 17. §. 3. f. ibi: Vſuras non propter lucrum petentium*; ſed propter moram ſolventium; (*i. e. debitorum, qui debebant tempeſtivè ſolvere; ut relatio fiat ad id, quod debitores facere debebant. v. dict. ſup. pag. 334: ſive eorum, qui tardius ſolvunt.*) *De Vſur. l. 45. §. 1. in f. de Act. Emt. ubi Gothof. ex Cujacio ad l. un. C. de ſent. quæ pro eo quod intereſt. pag. 1094. C. Placentinus in ſumma Codicis pag. 160.* quæ

pœna

77B

pæna non nisi solutione intra modicum tempus, antequam Creditoris interesse cœpisset, interposita, evitari potest. *l. 21. §. ult. l. 22. & seq. de recept. arb. l. 135. §. 2. de V. O.*

V. Moram autem *hoc loco*, intelligimus personalem & propriè dictam *l. nulla 88. de Reg. jur.* sic, ut fortè nec extrajudicialis interpellatio ad hunc effectum sufficiat. *Licet id velint Berlich. d. n. 3. & Dn. Carpzov. d. quæst. 92. n. 52.* Sed judicialis insuper desideretur: de quâ etiam disertè loquitur Zangerus, *d. cap. n. 38.* nempe, ut nihil reliqui feciſſe videatur Creditor quo pecuniam suam reciperet: &, ne illi imputari possit, quasi vel remissius, aut per conniventiam cum Debitore egerit, vel saltem tempestivè sibi non prospexerit & Legis terminum vitaverit. *arg. l. 1. & ult. C. de usur. & fruct. legat. l. 86. de R. I.* Quemadmodum etiam præjudicia ab Aliis allegata, inprimis super mora judiciali se fundant, *apud ipsum Berlichium. 2. Conclusion. 38 num. ult. vers. præsertim ibi:* Hat ewer Vatter vor etlichen dreyſig Jahren N. N. eine ſumma Gelts geliehen / dieſelbe aber von jhm (NB.) auff vielfältiges Gerichtliches vnd auſſer Gericht beſchehenes Anhalten nicht wieder bekommen können: Ob nun wol zu recht verſehen / daß die Zinſen über das alterum tantum nicht können geſuchet werden: Dennoch aber / vnd dieweil N. N. vnd ſeine Erben ſich augenſcheinlich (1.) in mora befinden laſſen. (2.) Auch ewer Vatter vnd folgends Jhr / auß mangel deß Geltes / in groſſen Schaden geſetzet worden / vnd (3.) ſonſten mit dem Gelte / wo es euch vorlängſt entrichtet wäre / ewern ſcheinbarlichen Nutz ſchaffen können: So ſeyd auch Jhr à tempore moræ von N. N. das intereſſe fünff auffs hundert über das alterum tantum zu fordern wohl befugt. Conſonat præjudicium à Finckelthuſio. *d. obſ. 40. n. 20.* laudatum, ibi: Dennoch aber vnnd dieweil die Schuldener (NB.) ſo wol judicialiter, als extrajudicialiter interpelliret vnd gemahnet / reſcripta wieder Sie außbracht vnd immiſſion erlanget worden ꝛc. & n. 23. Demnach aber / vnd dieweil ſolches (quòd curſus uſurarum ſiſtatur, ſi eæ ſortis ſummam æquaverint) nur dahin zuverſtehen / wann die Zinſen auß Nachläſſigkeit vnnd ohne Noth ſo lange ſtehen bleiben / biß ſie den

Haupt-

Hauptstul erreichen: Nicht aber do darüber litigiret vnd der debitor in mora befunden wird/ oder da per Sententiam das Capital vnd Zinß vor richtig erkandt/ vnd nicht abgeleget wird. Unde planè non habent, quod vel de Justinianea Legislatione, vel nostra ista exercitatione conquerantur creditores æquanimi & rebus suis, *juxta monitum l.* 24. §. 2. *quæ in fr. credit.* invigilantes: quippe qui sedula instantia & emonitione judiciali debitores suos facilè in moram culpabilem possunt conjicere. Quod si non faciunt, suæ oscitantiæ jacturam imputabunt, quasi remissionem tacito consensu fecerint. *l. cum quidam.* 17. §. 1. *de Vsuris. fac. l. adversus.* 5. C. *de Vsur. ubi minoribus coguntur acquiescere usuris, qui tales per aliquot annos acceperint. l. quamvis.* 8. C. *eod. Raphaël. de Turri disp.* 1. *de Cambio quæst.* 13. *n.* 26. Ut omittamus aliud consilium, quod creditoribus supra suggessimus *part.* 1. *artic.* 4. *th.* 7. *p.* 56. & pluribus inculcat Dn. Carpz. *in asylo part.* 1. *n.* 349. *& seq.*

VI. E diverso autem hinc apparet, moram realem (& multò minus causariam, sive justam & excusabilem *l. si quis.* 24. *de Vsuris. l.* 91. §. 3. *de V. O. Cujac. th.* 1. *citatus.*) horsum non pertinere; sed sub Legis moderatione relinqui. *vid. Molin. de usur. n.* 604. *vers. quinto.* Itaque, ut ad hypothesin iterum redeamus, *de quâ sup. part.* 1. *præf.* §. 10. Respubl. consulens limitationes & replicas istas nequaquam metuet, cum illi haut dubiè mora culposa imputari non possit: Siquidem reliquationes ex egestate per bellicas calamitates contracta ortæ fuerint. Quâ excusatione, quemadmodum moræ vitium purgetur, videndi post Sapiam, Arumæum & alios de mora scriptores, *cap. Odoardus.* 3. *de solut. cap.* 16. *de restit. spoliat. & Canonistæ ibid. Vincent. Caroc. de remed. cont. sentent. præjud. except.* 24. *&* 25. *pag.* 101. *& seq.* Dominus Assum, *in suo telo necessitatis*, Marzius, in suo patrocinio passim: Atque ipse adeò Ivo Renatus *in suo patrocinio vero pag.* 9. ad quos Lectorem remittimus, Creditori & debitori interim auream Siracidis sententiam inprimis commendantes, in cap. 29. *juncto D. Ambrosio in Tobiam, c.* 13. *&* 21.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-567051-p0055-9

Strassburg, Diss., 1651-52

ULB Halle
004 774 795
3

f

Sb.

VD 17

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-567051-p0057-1

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-567051-p0058-6

Da 748
1652, 15.
31

Exercitatio Iuridica

DE USVRIS PUPILLARIBVS, REI IVDICATÆ, PACTO EXTENSIVO PROMISSIS, NAUTICIS ET CAMBIALIBUS.

Quam

AUXILIANTE DEO

SUB PRÆSIDIO

Ampliſſimi, Conſultiſſimi, & Excellentiſſimi,

VIRI

DN. JOH. OTTONIS TABORIS, U.J.D.
IN INCLITA ARGENTORATENSIUM ACADEMIA CODICIS ET FEUD. PLACIT. PROFESSORIS CELEBERRIMI, JURIDICÆ FACULTATIS SENIORIS,

DN. Patroni & Præceptoris ſui æternùm colendi

In publico Eruditorum conventu
Inſtituet.

JOH. PETRUS WEBER
Svinfurto-Francus.

Ad diem 11. *Septembr. Horis locoq; conſuetis.*

ARGENTORATI,

Ex Muséo Chalcograph: JACOBI THILONIS,
ANNO M. DC. LII.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-567051-p0059-5