

B. M. II, 340.
h. 66, 22.

(X 1876335)



DEO Moderante.
Disquisitionis Legalis
De
DEPOSITO & SEQVE-
STRATIONE,

Quam
Consensu Amplissimæ Facultatis Juridicæ in
Academiâ Lipsiensi
PATROCINANTE
Dn. POLYCARPO VVIRTHIO,
Ph. & J. U. Doctore, P.P. Dicasterii in inferiori Lusatia Ele-
ctoralis, ut & prælaudati Collegii Juridici
Adessore, &c.

publicè discutiendam exhibet
DAVID MULLER, Wihâ-Thur.
In Auditorio Jctorum Petrino ad d. XII. Decembris.
Horis consuetis.

LIPSIÆ Typis excudebat Johannes Bauer.
ANNO M. DC. L.



VII

42





Dr. Medicus
Diagnostico Legit.

DEPOSITO & SEQUE

STRADE

Commissarius

DR. F. J. D. ...
M. J. ...

...



...



Asfit MONAS
Sanctaq; TRIAS!

Sicut in negotiorum civilium innumerabili,
§.2.in.f. Inst. de J. N. G. & C. & penè infinitâ multitudine
præcipuæ considerationis sunt, quibus vitæ societas in o-
mnium Civitate conciliatur, & conciliata inter homines u-
tilitatum communicatione retinetur, quos etiam eapropter
Legislatores & Jcti Romani certâ naturâ & propriô nomine,
*l.7. §.1.l.27. §.2. ff. de pact. conceptione & definitione propriâ, l.1.
C. de jure emphyt. donaverunt*: Ita in his ipsis DEPOSITUM,
utpote ob necessitates, quæ in vitâ communi occurrunt, neces-
sarium imprimis & utilitatis plenum, ideoq; frequentissimum,
diligenti scrutiniô quàm maximè dignum videtur. Imitari
ergò lubet magnos illos Jurisprudentiæ Romanæ Antistites,
(qui non solùm ea, quæ quotidiana sunt, pleniùs attingere
jubent, *l. legavi 25. ff. de liberat. legat.* sed & exemplô suô, quan-
tum ex Pandectis deprehendimus, ad eorum cognitionem &
tractationem animum applicare commonefaciunt;) atq; se-
positis illis juris argumentis, quæ à subtili speculatione com-
mendantur, impræsentiarum De DEPOSITO pro ingenii
modulô differere, & in palæstrâ Academicâ vires nostras in hâc
materiâ experiri. Sit itaq;

THESIS I.

Ordiemur autem cum Jctô Ulpianô à notatione nominis,
quam nos docet *in l.1. in pr. ff. h.t.* Scilicet DEPOSITUM di-
ctum esse ex eô, quod ponitur, præpositione, DE augente si-
gnificationem verbi simplicis, *d.l.1. in pr.* & indicante perfecti-
onem actûs, quem verbum, cum quo componitur, significat, ut
ait Servius *ad Ecl.2. Virgil.* & Johan. Ludov. de la Cerda *ad eand.
v.72.n.17.* additurq; à Jctô ratio denominationis, quòd totum
illud positum apud aliquem, ejus fidei commissum sit, quod ad
custodiam rei pertinet, *d.l.1. in pr.* quia qui deponit, curam cu-
stodię à se segregat, & in alterum, plenus fiducia de bonâ ipsius
fide, confert, *Gl. ibid. Gregor. 23. Syntagm. jur. 3.n.2.*

II. Sed ne vagari & errare cogatur oratio nostra, termini

isti, DEPOSITUM & DEPONERE, qui in jure diversimodè usurpantur & diversa significant, ad unum certumq; significatum adstringendi sunt. DEPONERE itaq; hòc locò idem est, quod credere fidei alicujus, custodiendum aut servandum dare, *l. 1. §. 8. ff. b. t.* quanquam Isidorus *§. Etymol. 25.* differentiam constituat inter depositum, & servandum, ut Hoc sit, quod ad breve tempus custodiendum detur; ILLUD ad tempus longius, quasi diu positum, quemadmodum & Ictus Paulus ita dictum putat *2. sent. 12. §. 2.*

III. In hac significatione DEPOSITUM, (quod & alibi appellatur COMMENDATUM, *l. 26. pr. ff. b. t.* cum commendare nihil sit aliud, quam deponere, *l. 24. ff. eod. l. 186. ff. de V. S.*) dupliciter sumitur: Primò, pro eo, quod custodiendum alicui datum est, *l. 1. in pr. ff. b. t.* quæ acceptio passim in jure nostro & apud alios Autores occurrit. Deinde pro conventionè, quâ aliquid deponitur, *Rubr. ff. § C. b. t. l. 7. §. 1. ff. de pact.* & tunc vocatur etiam DEPOSITIO, *l. 1. §. 2. l. 5. §. f. l. 17. §. 1. ff. b. t.* Pacius in *comm. ad Rubr. n. 4. C. b. t.* Rittershus. in *Comm. ad §. 3. Inst. Q. M. R. C. O.* quæ notio nostro instituto convenit.

IV. Et sic DEPOSITUM in genere definimus: QVOD SIT CONTRACTUS, QVO RES ALICUI GRATIS CUSTODIENDA TRADITUR, UT IN SPECIE RESTITUATUR. *l. 1. ff. b. t. l. 1. §. 5. ff. de O & A. §. pen. Inst. Q. M. R. C. O.*

V. Conflata est hæc Definitio ex substantialibus hujus contractûs; quo nomine à Dd. insigniuntur ea, quæ essentiam cujusq; contractûs constituunt, illumq; à cæteris specificè distinguunt, quæ Lex (ut in *Prefatione* dictum) concepit ipsa & ordinavit, nec arbitrio contrahentium liberè disponenda reliquit, *l. 7. §. 6. l. 38. ff. de pact. l. 2. §. 1. ff. de usufr. ear. rer. quæ usu consum. l. 72.* & ibi Gl. in *verb. adminicula. § in verb. nova emtio. ff. de contrah. emt. l. 2. §. 3. ff. de itin. § act. priv. l. 27. ff. de R. J.*

VI. PRIMUM SUBSTANTIALE Depositi suppeditat genus nostræ definitionis, quod est CONTRACTUS, *§. 2. in f. Inst. de J. N. G. § C. §. f. Inst. de obl. j. §. pen. Inst. Q. M. R. C. O. l. 7. §. 1. ff. de pact. l. 1. §. 6. l. 31. in pr. ff. b. t.* Hinc quia sine consensu nullus contractus existere valet, *l. 1. §. 3. ff. de pact.* etiam in Depositò consensu contra-

hen-

hentium adesse, i. e. Deponentem eò animò esse oportet, ut velit deponere; & Depositarium eò animò, ut velit quasi depositum suscipere, *l. 18. §. 1. ff. de R. C. Mejerus in Coll. Argent. tb. 6. b. t.*

VII. Unde sequitur, Depositum suscipere, & susceptione contrahere non posse, qui in jure pro consentientibus haberi non solent, ut sunt furiosus & mente captus, & is cui bonis interdictum est, *arg. l. 6. ff. de V. O. nec non infans, arg. §. 9. Inst. de inutil. stipul.* & pupillus, quamvis doli capax, si susceperit Depositum sine autoritate tutoris, *l. 1. §. 15. ff. b. t. Harpprecht ad §. pen. n. 14. Inst. Q. M. R. C. O. Neque obstat l. 46. ff. de O. & A. nam ibi ex re actio venire dicitur, quæ descendit ex obligatione, non directò orta ex eò, quod furiosus aut pupillus egit, sed ex consequentiâ rei gestæ, quæ pupillum vel furiosum simul contingit, ut exempla in *d. l. 46. adducta, & insuper d. l. 1. §. 15. ff. b. t. §. 2. Inst. de O. Q. E. C. N. l. 33. ff. pro soc.* perspicuè docent.*

VIII. Nihil autem interest, quomodo consensus ille contrahentium exprimatur; SIVE enim Deponens ore tenus dicat: *Hanc rem apud te depono; aut: Hujus rei custodiam tibi commendo; aut: Serva mihi hanc rem; arg. l. 1. pr. & §. 8. ff. b. t. aut: Hanc rem apud te esse volo. l. 28. ff. b. t.* aut quibuscunq; aliis verbis, indicantibus, Deponentem velle, ut alter rem custodiat, utatur: SIVE etiam scripturam & epistolam adhibeat, *arg. l. 24. l. 26. pr. ff. b. t.* Depositum contractum esse inde probabitur, *d. l. 26. §. f. Mozzius de Depos. cap. de substant. & form. Depos. n. 14. Nicol. de Genoa 3. de priv. script. 9.*

IX. Tacitus tamen consensus in Depositò non sufficit, à parte scil. deponentis. Ideoq; si quis ad amicum, ipsò licet vidente, sciente & patiente aliquid inferat, & ibi relinquat, nisi antea declaraverit, se custodiæ præstandæ ergò id facere, Depositum contractum non est, *arg. l. 9. §. f. ff. de jure dot. Carocius de Depos. qv. 1. n. 6. Quod ipsum limitationem patitur, non in casu, ubi apud cognatam personam deponitur, ut voluit Ludov. Romanus in l. quæ dotis 33. n. 36. ff. solut. matrim. rectè ab aliis propterea reprehensus; Sed in casibus, in quibus aliquis ex officio, & ex consensu à lege subintellectò obligatur, veluti Nautæ, caupones, stabularii, *l. 1. §. f. & l. 3. §. 1. vers. sed si gratis. ff.**

Naut. caup. stabul. &c. Gomez. p. 2. var. resol. tit. de Commend. & Depos. n. 2. Ast à parte Depositarii tacitum consensum satis esse, exemplò muti probat Bachovius *ad Treutl. vol. 1. Disp. 26. §. 5. lit. A.*

X. SECUNDUM SUBSTANTIALE Depositi colligitur ex verbis definitionis: QVO RES TRADITUR. Est enim ex genere eorum contractuum, qui, licet consensus sit formatus, non tamen perfecti habentur, priusquam intervenerit rei traditio, §. f. *Inst. de oblig. §. pen. Inst. Q. M. R. C. O. l. 1. §. 1. & 5. ff. de O. & A. sive vera & naturalis, d. ll. & l. 1. pr. l. 24. & passim. ff. h. t. l. 31. ff. locat.* sive etiam ficta, & quæ BREVIS MANUS nomen sortitur, veluti si rem mihi donatam ac oblatam alius meâ voluntate custodiendam susceperit, *l. 25. pr. ff. h. t. l. 32. §. f. ff. de negot. gest.*

XI. TERTIUM SUBSTANTIALE in dicta definitione positum est CVSTODIA REI, §. pen. *Inst. Q. M. R. C. O. d. l. 1. §. 5. ff. de O & A. d. l. 1. pr. ff. h. t.* quæ formam Depositi, & differentiam specificam constituit. A fine namq; commerciorû species distingvi, & formam suam essentialem accipere solent, *Arist. 1. Oeconom. 1. Merenda 3. contr. 1. n. 2.* At contractus Depositi inventus est custodiendarum saltem rerum gratiâ; & per hoc discriminatur à reliquis contractibus Re initiis. IN MUTUO quippe datur res non ad custodiendum, sed ad abutendum eâ, jure domini in accipientem collatò, *pr. Inst. eod. l. 2. ff. de R. C.* quod etiam IN INDEBITÒ accidit; §. 1. *Inst. eod. l. 5. §. 3. ff. de R. C.* IN COMMODATO res datur ad utendum; §. 2. *Inst. eod. l. 1. §. 1. ff. commod. & in PIGNORE*, propter fidem contractus, & restituendæ rei vinculum, §. f. *Inst. eod. l. 9. §. f. ff. de supell. legat.*

XII. Videndum proinde in negotio, in quo de custodiâ convenit, si principaliter de eâ duntaxat actum; an verò alia commercii species primò contracta sit, cui negotium custodiendi accesserit; Etenim SI PRIUS est, dicemus Depositem contractum esse; SIN POSTERIUS, hoc etiam contractum non erit. Sic si Depositarius litis prosequendæ causâ instrumenta suscipiat, *l. 8. in pr. ff. mand.* aut si duo convenerint, ut alter ad tertium rem deferat, & ubi is noluerit, ipsemet eandem servet, non Depositem est, sed Mandatum, *l. 1. §. 11. 12. 13. & 14. ff. h. t.* Si servanda

vanda committitur res, ut certò eventu secutò Tertio cūipiam
detur, non est Depositi, sed contractus innominatus, *l. 18. ff.
prescr. verb.*

XIII. Observandum præterea circa hoc formale Deposi-
ti, quod custodia debeat esse GRATVITA, nec merces in pen-
sationem ejus intervenire, quia Depositi, sicuti quoque Man-
datum ex fide, *l. 1. §. 2. ff. h. t. officio & amicitia* originem trahit,
cui merces contrarium, *§. pen. Inst. Q. M. R. C. O. j. l. 1. §. f. mand. &*
ideò hæc ubi est, ibi vel locationis conductionis contractus
constituitur, *l. 1. §. 8. & 9. l. f. ff. h. t. l. 3. §. 1. ff. Naut. caup. stabul. & c.*
vel jure contractus innominati negotium censetur, *arg. l. 18. j.
l. 22. ff. prescr. verb.*

XIV. Diximus, mercedem esse impedimento Deposito
contrahendo; illam scilicet quæ hòc nomine propriè appellatur,
operæ precium ex consensu contrahentium constitutum, *d. ll.
l. 19. §. f. l. 38. l. 51. §. f. & pass. ff. locat.* Ast merces etiam impropriè
dicitur honorarium & liberalitas, quâ Deponens Depositarii
officium remuneratur, *l. 5. §. 2. ff. commod. l. 2. §. 24. ff. vi bon. rapt.*
quale quid si promissum aut oblatum sit, imprimis personæ
non solitæ mercenariam operam in custodiendis aliorum re-
bus impendere, non statim Depositi everti, argumento *dd.
LL. & exemplò Mandati, l. 6. pr. ff. mand. rectè statuunt Cujacius
in parat. C. hic. Pacius ad rubr. n. 6. C. eod. Treutlerus Vol. 1. Disp. 26.
§. 1. lit. E. Rittershus. ad §. pen. Inst. Q. M. R. C. O.*

XV. Declaratis ad hunc modum Substantialibus Depo-
siti, dicendum esset de iis, quæ Dd. NATURALIA ET ACCIDENTA-
LIA vocant; Sed quia eadem in unâ speciesum repetenda fo-
rent, statim subjiciemus Divisiones Depositi, quas multivari-
am Dd. proponere solent, ut videre est apud Mozzium *de De-
pos. tit. de divis. depos.* Carocium *de Depos. qu. 2.* & alios. Nos il-
lam divisionem, quæ ex qualitate rei depositæ sumitur, sum-
mam esse remur, ut aliud sit rei LITIGIOSÆ; aliud rei NON-LI-
TIGIOSÆ: Prius in proprium nomen Sequestrationis transit; Po-
sterius innomine generis sui stat, id quod; κατ' ἐξοχήν gerit; à Dd.
autem SIMPLEX ET VULGARE nuncupatur, *arg. l. 17. ff. h. t. Schnei-
dewin. ad d. §. pen. n. 6. Harpprecht ib. n. 10. Inst. Q. M. R. C. O.*

XVI. Vul-

XVI. VULGARE & SIMPLEX Depositum sicut nomen, ita etiam definitionem cum genere eandem passim apud Autores habet. Dicunt enim esse CONTRACTUM JURIS GENTIUM, *l. 31. §. 1. ff. b. t. NOMINATUM, l. 7. §. 1. ff. de pact. RE INITUM, §. pen. Inst. Q. M. R. C. O. BONÆ FIDELI, l. 11. d. l. 31. ff. l. pen. C. b. t.* adjiciuntq; cætera, quæ habentur *suprà θ. V.* in definitione generis, vid. Treutl. *d. Dissp. 26. θ. 1. Harppr. d. loc. Gœdd. p. 2. Dissp. ad Pand. 5. θ. 1.* tamen brevius & concinnius sic concipi potest: DEPOSITUM in specie dictum, EST DEPOSITUM REI NON LITIGIOSÆ, *arg. l. 1. §. 17. ff. b. t.*

XVII. Dum Depositum dicitur, hoc ipso jam liquet, ad substantiam ejus requiri consensum, traditionem rei & custodiam gratuitam, juxta *hactenus dicta.* Circa prius, dubium alicui exurgere posset ex divisione Depositi, quam Jctus *in l. 1. §. 2. ff. b. t.* proponit, & Dd. omnes unanimiter suscipiunt, dum aliud nominant VOLUNTARIUM, quod ex liberâ voluntate proficiscitur; aliud NECESSARIUM, quod ex necessitate descendit: Necessitas quippe, cum (ut Nonius Marcellus *de propr. serm. c. 4. §. 323.* definit.) sit vis quædam, quæ alterum cogere invitum potest; quo & collimant *l. 33. ff. de jur. dot. l. pen. §. f. ff. de excus. l. 52. §. 7. ff. de O & A. ac aliæ plures*, consensui contraria est, *l. 116. ff. de R. J.* quomodo itaq; contractus erit Depositum, quod ex necessitate fit?

XIIX. Verùm nodus iste solvitur facilimè; nam non hæc est divisio Depositi à causâ aliquâ ad ejus essentiam concurrente, sed distinctio à causis impellentibus aliquem ad deponendum desumpta, cujusmodi sunt, tumultus, incendium, ruina, naufragium. *d. l. 1. §. 1. 2. & 3. ff. b. t.* ex quibus imminens periculum amittendæ rei facit, ne Depositor secum deliberare possit, cujus fidem in servandâ re eligat, sed ut credat eam, quicumq; statim ad manus est; quod utiq; non facit sine approbatione voluntatis, quæ in ejusmodi actibus, ubi necessitas imponitur non à personâ, cum qua agitur, sed à causis fortuitis, ex eô, quod utile apparet, ex se solâ movetur, & effectrix principalis est, quemadmodum eleganter docet Bachovius *in Comm. ad l. 4. c. 1. n. 3. ff. quod met. caus.*

XIX. Alia

XIX. Alia quoque; partitio Depositi simplicis se offert apud **Dd.** in **REALE** sive actuale, & **CONFESSATUM** sive fictum: Illud esse, quando verè constat de re deposita; Hoc autem est, de quo non constat, nisi per confessionem Depositarii, **Mozzius d. loc. n. 6.** **Carocius d. p. 1. qv. 2. n. 1.** Hæc distinctio quanquam ex altero substantiali, **TRADITIONE REI**, provenire videatur, reverà tamen ab accidente est, probatione putà factæ traditionis, quæ, sive per confessionem solam Depositarii: sive per alios modos impletur, in ipso Deposito nihil differentia efficit; Eaqu; propter rectissimè sentiunt, qui privilegia veri Depositi non subtrahenda esse confessionato, contendunt, **Carocius d. loc. n. 11.** **Fachinæus 2. controv. jur. 92.**

XX. Cæterùm ad substantialia Depositi pertinet inspectio tum **PERSONARUM**, quæ & apud quas; tum **RERUM**, quæ deponi possunt? De illis constat, posse deponere non solum dominum rei alicujus, *l. 17. §. 1. ff. b. t.* sed etiam quemlibet possessorem, tam bonæ quam malæ fidei, *l. 1. §. 39. l. 31. §. 1. ff. b. t.* mulierem quoque, *l. 26. ff. eod.* nec non qui sunt sub potestate alterius, veluti filiumfam. *l. 19. ff. eod.* Servum, *d. l. 1. §. 17. 30. & seqq. eod.* pupillum, *pr. Inst. de autor. tut.* posse insuper alium alterius nomine, *l. 1. §. 11. ff. b. t.* & plures eandem rem simul deponere, *d. l. 1. §. 44. ff. eod.*

XXI. De **PERSONIS** autem, apud quas deponi potest, regulam faciunt: Omnes posse suscipere Depositem, qui contrahendo possunt obligari, sive unus sit, sive plures, *l. 1. §. 43. ff. b. t.* sive liber, sive servus, *d. l. 1. §. 18. l. 21. §. 1. ff. eod.* sive pater- sive filiusfam. *d. l. 1. §. 42. eod.* Pupillus autem sine autoritate tutoris interveniente, Depositarii personam cum effectu non sustinet, ut dictum *suprà* **θ. VII.** nisi ex Deposito locupletior exstiterit, aut dolosè in eo versatus fuerit, *l. 1. §. 15. ff. b. t. l. 1. §. 2. C. si advers. credit. Gœdd. de contrab. & committ. stipul. c. 7. concl. 10. n. 126.*

XXII. Quod ad **RES**, deponi possunt non modò res depositoris propriæ, sed etiam res alienæ vel jussu & nomine domini, ut à procuratore & negotiorum gestore, *l. 1. §. 11. ff. b. t.* vel etiam suò nomine, maximè si Depositor de eadem teneatur, veluti à Depositario res deposita, *d. l. 1. §. 14. l. 16. ff. eod.* à creditore pignus,

gnus, *l. 9. C. de pign. act.* hoc ita tamen, si non apud ipsum dominum deponatur; nam uti dominus rem propriam inutiliter conducit, aut utendam ineptè rogat, quia usum ejus ex duabus causis contractus & dominii habere nequit, *l. 66. §. pen. ff. de leg. 2.* Similiter ob eandem rationem frustratorie custodiendam suscipit, *l. 15. ff. b. t. l. 45. ff. de R. J.*

XXIII. Numquid autem in hanc Depositi speciem tantum Res mobiles & se moventes veniant; an verò ad res IMMOBILES etiam extendatur? hodiè controvertitur. Veteres quidem Interpp. in prius consentiunt, quibus major pars subscribitur; nec nos prorsus inficiamur, si respicimus ad id, quod frequentius est. Veruntamen cur Res immobilis ad hunc contractum habilis esse negetur, rationem non videmus; siquidem & commendari valet, & custodiam recipere apta est, *l. 11. ff. de peric. & comm. rei vend.* quæ quidem non ita simplex est, ut rerum mobilium, sed cum annexo mandato curandi, ut in servis, *l. 1. §. 9. ff. b. t.* quod Deposito per modum pacti conventi inest; sicut viceversa Mandato per eundem modum inest conventio custodiae, *d. l. 1. §. 12. & 13. ff. cod. Gædd. de sequestr. c. 1. n. 10. & ad l. 110. n. 2. ff. de V. S. Harpprecht ad §. pen. n. 18. Inst. Q. M. R. C. O. Bachov. ad Treutl. vol. 1. Disp. 26. §. 4. lit. D.*

XXIV. A substantialibus Depositi progrediamur ad ea, quæ ab ipsis profluunt, NATURALIA; quo nomine salutantur à Dd. quæ post perfectum contractum eundem naturaliter consequuntur, & legis autoritate insunt, *l. 72. ff. de contrab. emt. l. 27. §. 2. ff. de pact. l. 5. §. pen. ff. præscr. verb.* Horum quædam dicuntur INSEPARABILIA, quæ nim. ex ipsâ formâ essentiali dimanantia perpetuò & immutabiliter cohærent, *d. l. 27. §. 3. ff. de pact. l. 60. §. 4. ff. mand.* Quædam SEPARABILIA, puta, quæ vi legis aut consuetudinis communiter negotio insunt, ita tamen ut permittantur arbitrio contrahentium, *l. 7. §. 5. ff. de pact. d. l. 72. ff. de contrab. emt. d. l. 5. §. pen. ff. præscr. verb. l. 15. §. 3. ff. de precar.*

XXV. Ex substantiali illo & formali Depositi requisito, quod diximus esse CUSTODIAM GRATUITAM, necessariò sequitur i. dominium & possessionem rei depositæ manere penes Depositem, nec transferri in Depositarium, *l. 17. §. 1. ff. b. t.*

*b. t. & ulterius 2. hunc teneri ad eandem speciem, quæ deposti-
ta est, restituendam, §. pen. Inst. Q. M. R. C. O. l. 24. ff. b. t. l. 1. §. 5. ff. de
O. & A. Hinc Duo sunt naturalia Depositi, retentio domini &
possessio, ac restitutio rei in specie sive individuo, d. ll. quæ
adeò inseparabiliter cohærent illi, ut totaliter pactò immutari
non possint, d. l. 24. ff. b. t. Zasius intell. singul. c. 12.*

XXVI. Sed hinc non levis emergit difficultas, quomodo
hæc pro inseparabilibus haberi possint, cum tamen re æstima-
tò traditâ Depositum contrahatur? *l. 25. pr. ff. de donat. int. V. & II.*
Atquin æstimatio transfert dominium in accipientem, *l. 5. C. de
jure dot. l. 1. §. 1. ff. de estim. act.* Deinde conveniri queat, ut non
eadem res, sed tantundem reddatur; veluti si pecunia neque
clausa neque obsignata, sed adnumerata traditur, aut usus ejus
Depositario conceditur, *l. 24. l. 25. §. 1. l. 28. l. 29. §. 1. ff. b. t.*

XXVII. Doctores ad superandam hanc difficultatem di-
stingunt inter Depositum PROPRIUM & regulare, quo species re-
stituitur; & inter ANOMALUM & improprium, ex quo domini-
um transfertur, *Caroc. de Depos. p. 1. qu. 2. n. 21. Mozzius tit. de di-
vis. Depos. n. 21.* cujus distinctionis fundamentum ponunt *in l. 31.
ff. locat. conduct.* ubi Alfenus duo memorat Rerum depositarum
genera, ut aut idem redderetur, aut ejusdem generis reddere-
tur: Quæ distinctio Rerum licet verissima sit, non tamen divi-
sionem illam Depositi hinc confirmari posse arbitramur; Depo-
situm enim irregulare, prout describitur, adeò irregulare fie-
ret, ut nihil ex formâ Depositi in eò remaneret. Quis enim ob
custodiam rei suæ obligaretur Depositarius, cum jure domini
liceat illi rem perdere prorsus, & negligere, *arg. l. 25. §. II. ff. de pe-
tit. hered. l. 1. ff. pro derel.*

XXIX. Aliò itaq; medio difficultas objecta superanda
est; Nimirum cum res quædam, ut Alfenus *d. l. 31. ff. locat.* docet,
sint ejusdem naturæ ac in solutione functionis, ut si eodem ge-
nere reddantur, idem restitui videatur, veluti quæ in quantita-
te consistunt, *l. 2. §. 1. ff. de R. C. l. 1. ff. de contrah. emt.* Custodia au-
tem earum, nisi alio corpori concludantur, difficilior sit, pro-
pterea quod cum Depositarii aliorumve rebus similibus facile
sic permisceri queant, ut dignoscere singula corpora & restitui-

re sit impossibile; Ideò hæ ipsæ dominium magis ex quantitate præbent, quàm ex substantia, *d.l.1.ff.de contrab. emt.* & sic etiam si depositarum ejusmodi rerum dominium, quatenus in corporibus existit, à Deponente abeat, manet tamen fictione juris in quantitate, quàm cogitasse contrahentes præsumuntur, *arg.94. §.1.ff.de solut.*

XXIX. Ex his jam patet, quid reponendum sit ad *L.25. §.1. l.28. & 29. §.1.ff.h.t.* in quibus permisso Deponentis Depositarius utitur pecunià depositâ, & tantundem reddit: propter quod non statim in creditum itur, sed quia primus contractus & initium negotii spectandum, *l.1. §.13. & 30.ff.eod.* & dominium retinetur in quantitate, manet Depositum, & ex eò Depositarius, si fidem frangit, convenitur. Tunc autem in creditum itur, & ex Deposito per consumptionem pecuniæ fit Mutuum, si ab initio expressè convenit, ut mutua fieret, *l.6.l.10. ff.de R.C.* etenim sine expressâ voluntate mutuandi Mutuum non contrahi posse, satis clarè patet ex *l.18. §.1.ff.eod.* & huc respexit Papinianus in *l.24.* & Ulpianus in *l.1. §.34. ff.h.t.*

XXX. Quod verò *L.52. ff.de donat. int. V. & II.* concernit, proponitur ibidem casus, ubi maritus speciem quandam deponit apud uxorem, quæ inter illos minoris justò precìò æstimationetur, idq; causâ donationis & liberalitatis, ut uxor, si velit rem retinere & æstimationem solvere, lucrum & donum habeat in hoc, quod istam excedit. Dicit Jctus, *Depositum esse;* & rectè, quia non translatum est dominium per æstimationem simpliciter, & statim in ipsâ traditione, sed conditionaliter, si uxor scil. æstimationem tempore restitutionis eligat: Et hæc conditio non vitiat Depositum, sed si extat, resolvitur illud, & disceditur ab eo, quemadmodum fit in venditione, quæ sub additione in diem facta est, evenire consuevit, *l.2. ff. de in diem addict.*

XXXI. Confirmatis per dicta duobus naturalibus inseparabilibus, *θ. XXV.* definitis, addunt aliqui TERTIUM, repetitionem Depositi pro lubitu deponentis. Et fuit quidem hæc à formâ quoq; Depositi, estq; illi proprium ac naturale, *l.1. §.22. ff. h.t.* adeò ut si pactum initum sit de certo tempore, quo Depositu-
tum

tum reddi debet, liceat Depositori voluntatem mutare, *d.l.1. §. 45. & 46.* Ex hoc ipso tamen, quod pactum huic contractui ad-
jici potest, apparet, hanc qualitatem illi immutabiliter non co-
hærere, sed rectius censerì pro naturali separabili, quemadmo-
dum etiam ejus relatam, prompta & ad nutum Deponentis pa-
rata restitutio Depositi, *d.l.1. §. 22. vers. Marcellus autem ff. h.t.*

XXXII. In hunc censum venit etiam illa nota Depositi, quod fiat saltem in gratiam DEONENTIS, *l.5. §. 2. ff. commod.* nam licet aliquibus videatur id inseparabile, qui negant solius Depositarii, aut utriusq; gratiâ Depositi contrahi posse, Treutl. *vol.1. Diss. 26. §. 3. lit. B. & C.* aliter tamen se res habet. Si enim honorarium intervenit, jam utriusq; utilitas in contractu isto versabitur, quemadmodum etiam ubi usus rei depositæ in arbitrium Depositarii confertur, & in specie *l.31. ff. locat.* simile quid observatur: Solius autem DEPOSITARII commodum versatur in illo Deposito, de quo agitur in *l.4. ff. de R.C.* quod & aliis modis accidere potest, Bachov. *ad Treutl. d. loc.*

XXXIII. Naturale quoq; ejusmodi est Restitutio fructuum & omnis causæ ac obventionum rei depositæ, ad quam Depositarius tenetur, *l.1. §. 24. ff. h.t. l.38. §. 10. ff. de usur. l.22. l.35. l.f. §. 1. de V.S.* Sicut contra periculum casus fortuiti est Deponentis, idq; etiam ex naturâ contractûs, in tantum, ut nec negligentia Depositarii autorem suum teneat, sed imputetur ipsi Deponenti, *§. pen. Inst. Q. M.R.C.O.* etiam post commissam moram, si res apud eundem pariter periclitata aut peritura fuisset, *l.14. §. 1. ff. h.t.* Hotomann. *illust. quest. 30. inf.*

XXXIV. Hæc naturalia comitatur præstatio doli, & sub eo contentæ, latæ culpæ, à quâ Depositarius nec pacto in principio contractûs se liberare potest, *§. pen. Inst. Q. M.R.C.O. l.1. §. 7. l.32. ff. h.t. l.5. §. 2. ff. commod. l.23. ff. de R. J.* Loquimur autem de Deposito, quod frequentius est, & solius Deponentis causâ celebratur. Verùm illi, quod comprehendit simul utilitatem Depositarii, præstatio levis, *cap. ult. extr. h. t. & arg. l.5. §. 2. ff. commod.* Contius *ad l.23. ff. de R. J.* & illi, cui solius Depositarii gratia causam dedit, etiam levissimæ, & insuper periculi ex casu
B 3 fortui

fortuito, *l. 4. ff. de R. C. naturaliter inest*, Rittershus. *ad d. l. 23. c. 3. de R. J.*

XXXV. Aliquando tamen etiam in communiore Deposito præter dolum & laram præstatur levis culpa, & levisima, ut quando quis Deposito se offert, *l. 1. §. 25. ff. c. ult. extr. h. t.* nec non casus quoque fortuitus, ut quando causam damno præbuit Depositarius vel culpâ suâ vel morâ, *l. 12. §. f. ff. d. cap. ult. extr. h. t.* Insuper pactio conventio ad præstationem culpæ omnimodæ periculi; Depositarius, *l. 1. §. 6. & 35. ff. l. 1. C. d. cap. ult. extr. cod.* sicut vice versâ Depositor (qui regulariter in hoc contractu ex omni culpâ, ex quâ damnum datum est Depositorio, tenetur, *l. 61. §. 5. ff. de furt. l. 31. ff. de pign. act.* Cujac. *tract. 8. ad African.*) ad doli se obligare potest, *arg. l. 1. §. 6. ff. b. t. j. l. 23. ff. de R. J.* vid. Donellus & Pacius *ad l. 1. C. h. t.*

XXXVI. Ratio sita in eo, quod naturalia separabilia per accidentalia (quæ pro lubitu contrahentium pactis adjiciuntur, & naturam conventionum nunc augent, nunc imminuunt, *l. 5. §. 6. & 7. ff. de pact.*) mutari soleant, qualia in Deposito plurima existunt. Ex his quædam adjici possunt tam IN CONTINENTI, quàm EX INTERVALLO, uti hæc, quæ circa præstationes recensita sunt; similiter, ut ad tempus certum vel incertum, *l. 1. §. 45. & 46. ff. h. t.* aut in certo loco, *l. 5. §. 1. l. 12. pr. cod. l. 8. C. ad exhib.* res restituatur; & plura, quæ passim in Legibus occurrunt: Quædam tantum ex intervallò, veluti, ne Depositi agatur, item ne dolus jam commissus præstetur, *l. 27. §. 3. ff. de pact.*

XXXVII. Ex hoc contractu Depositionis nascitur Obligatio mutua. A PARTE quidem DEPOSITARII directio & ex ipso factio, quo custodiam rei in se suscepit, & operam suam promisit: A PARTE VERÒ DEPONENTIS ex necessitate consequentiæ rei, quæ agitur, ad indemnitatem Depositorio (cui officium suum damnosum esse non debet, *l. 7. ff. Testam. quemadm. aper.*) præstandam, *l. 1. §. 9. l. 5. l. 12. ff. b. t.* Et EX ILLA actio directa Depositori adversus Depositarium; EX HAC actio contraria Depositorio adversus Deponentem oritur, *d. l. 5. ff. l. 10. C. h. t. l. 1. l. 6. §. 6. & f. de his qui not. inf.*

XXXIIX. ACTIO DIRECTA datur non solum ipsi Deponenti,

amenti, §. pen. Inst. Q. M. R. C. O. qui si servus est, domino ipsius competit, l. i. §. 17. ff. h. t. aut illi qui pro domino est, d. l. i. §. 27. & 29. ff. l. 9. C. eod. Si filius fam. tum ipsi, l. 19. ff. eod. tum patri ejus, arg. pr. Inst. Q. A. L. V. N. etiam furi & prædoni, l. i. §. 39. l. 31. ff. h. t. modò non concurrat, cujus petitio justior sit, d. l. 31. §. 1. Verùm etiam heredi, cæterisq; successoribus pro parte, quã heredes sunt, l. i. §. 19. l. 9. ff. l. f. C. eod. nisi fortè res foret individua, aut duo contenderent de solidâ hereditate, tunc enim datur illi, qui cavet, se defensurum Depositarium adversus coheredes, d. l. 1. §. 36. & seq. Eadem quoq; utiliter & per justam interpretationem conceditur Domino rei, quam alius cum pacto, ut ipsi domino restituatur, deposuit, l. pen. C. ad exhib. aut Depositarium nomine procuratoris recepit, cessione tamen prius factâ, l. i. §. 11. ff. h. t. nec non illi, cui restitutio rei singulariter convenit, l. 26. pr. ff. eod.

XXXIX. Conveniuntur autem hæc actione omnes Depositarii, qui ex suscepto Deposito obligati sunt, d. §. pen. Inst. Q. M. R. C. O. si modò facultatem restituendi habeant, aut eam dolò malò amiserint, l. i. §. 21. & seq. §. 31. cum seq. ff. h. t. Non itaque contra furiosum aut pupillum, l. i. §. 14. & 15. ff. h. t. nec eum, qui pacto vel legato liberatus est, l. 27. §. 3. ff. de pact. l. 8. §. f. ff. de liberat. leg. sed nec adversus eum, qui ex aliquâ causâ à Depositario accepit, l. 8. C. h. t. At contra heredem Depositarii in solidum datur, tum ex factò etiam dolosò defuncti, l. 8. C. l. 7. §. 1. l. 9. & seq. l. 14. §. 1. ff. h. t. l. 12. ff. de O & A. tum propriò, d. l. 9. ff. h. t. ad quem modum pater & dominus actione Depositi de peculio tenentur, l. i. §. 42. ff. eod. l. 5. ff. de pecul. nequaquam tamen post emancipationem filii, aut manumissionem servi, l. 21. pr. & §. 1. ff. h. t.

XL. Petuntur hæc actione tam res ipsa, quæ vel non reddita, sed deterior reddita est, §. pen. Inst. Q. M. R. C. O. l. i. §. 16. ff. h. t. quàm ea, quæ depositis rebus accedunt, licet hæc deposita non sint, d. l. i. §. 5. ff. eod. Et quoniam hæc actio est bonæ fidei, §. 20. Inst. de action. l. i. §. 21. ff. h. t. ea propter in illam veniunt, quæcunq; ex bono & æquo Depositarium Deponenti præstare convenit, veluti fructus & omnè causam, ut dictum supra θ. XXXIII.

nec

nec non ufuras, siue ex pacto eas receperit, l. 24. §. 26. §. 1. ff. b. t.
SIVE ex facto, usus scil. rei depositæ, l. 28. §. 29. §. 1. ff. l. 3. §. 4. C.
b. t. SIVE ex morâ, l. 25. §. 1. ff. l. 2. C. eod. petantur; utq; ex contu-
maciâ non restituentis iuretur in litem, d. l. 1. §. 26. ff. eod. l. 3. §. 5.
ff. de in lit. jur.

XLI. Et quia in hoc contractu bonam fidem exuberare, &
repositenti rem sine tergiversatione reddere decet, l. 1. §. 22. §. f.
ff. l. pen. C. b. t. præstatq;ve non suscipere talem causam, quàm
decipere, l. 7. pr. ff. eod. ut Deponentibus eò melius consu-
latur; & tergiversatio illa, quæ sine dolo non est, coërceatur,
moratorq; ad restitutionem urgeatur, INFAMIE POENA irroga-
ta est illi, qui eâ conventus sententiam condemnatoriam ex-
pectat, l. 10. C. b. t. l. 1. §. 6. ff. de his qui not. infam. ex quò sequitur,
ut ita condemnatq; à dignitatibus arceri & à Collegiis honestis,
corporibusq; Opificum removeri queat, arg. l. un. C. de infam. lib.
X. j. l. pen. de dignitat. lib. XI. prout etiam docet Dn. Carpzovius
4. Jurispr. forens. 45. def. 10.

XLII. Huic actioni singulare quid contingit, contra quàm
aliis actionibus ex contractu descendentibus, quæ omnes sunt
merè Rei persecutoriæ, §. 17. Inst. de action. hæc autem aliquan-
do MIXTA fit, i. e. partim rem ipsam, partim pœnam persequi-
tur, d. §. 17. §. 26. Inst. eod. Idq; contingit in DEPOSITO NECESSA-
RIO siue MISERABILI (ut etiam appellatur) ubi Prætor adversus
eum, qui dolo malò illud inficiatur, hanc actionem IN DUPLUM
pollicetur, l. 1. §. 1. l. 18. ff. b. t. j. d. §. 26. Inst. eod. quia cum ex causâ
Depositæ crescat perfidiæ crimen, coërceanda erat Reip. vindi-
candæ causâ, d. l. 1. §. 3. ff. eod.

XLIII. Actionem hanc non ex DELICTO, ut perperam o-
pinatur A. Faber dec. 76. Err. pragm. 4. sed ex CONTRACTU esse, a-
pertò testatur Imperator in d. §. 17. Inst. de act. j. §. 1. vers. aliquan-
do. Inst. de perp. §. temp. action. (quem versiculum de hâc rectè ac-
cipiunt post Theophilum in Paraphr. & Glossam Hotoman-
nus, Ferrettus, Contius, Rittershusius ad d. §. 1. Lyclam. 2. Bene-
dict. 2. P. Faber in l. sicut 38. ff. de R. j.) neq; enim specie diversa est
ab actione Depositæ, sed qualitate tantùm, & conditione novâ à
Prætoře aucta, ut pœna perfidiæ, quæ est Alterum Tantum, ul-
tra

tra simplum & rei æstimationem, locupletata: atq; ita Prætor-
ria effecta est, ut patet ex *alleg. textibus*, & *l. 1. §. 1. 2. 3. ac l. 18. ff. h. t.*
quod omnes penè Interpretes *ad d. §. 17. Inst. de action.* docent, &
clarum fit exemplò actionis De eo, quod certò loco, quæ est
actio ex stipulatu civilis, sed à Præto-
re ex stricti juris facta ar-
bitraria utilitatis publicæ causâ, adjectâ novâ qualitate, *l. 1. §. 1.*
2. ff. de eò quod cert. loc. Bachov. de action. Diss. 7. p. 2. §. 2.

XLIV. Hinc quia actio hæc Depositi miserabilis per au-
gmentum & commistionem pœnæ à classe civilium & merè
Rei persecutoriarum transivit ad classem actionum prætoriarum,
& mixtarum, i. e. rei persecutione pœnali-
um; Igitur AD-
VERSUS HEREDES depositarii ex dolosâ Depositi inficiatione e-
jusdem non datur in duplum, sed IN SIMPLUM duntaxat, nec
hoc quidem perpetuò, sed INTRA ANNUM; (qui terminus est a-
ctionum Prætoriarum, quæ plus quàm ex patrimonio agentis
abest, persequuntur, *pr. Inst. de perp. & temp. act. l. 35. ff. de O & A.*)
quò elapsò ad simplicem civilem actori est redeundum, *d. §. 1.*
vers. aliquando. Inst. eod. l. 1. §. 1. l. 18. ff. h. t. Bachov. in Exerc. ad Chil.
A. Fabr. loc. supr. cit. Si tamen heres ipsemet dolum admisit, tunc
adversus illum etiam, sicut adversus Depositarium, intra an-
num datur, *d. ll.*

XLV. CONTRARIA Depositi actio competit Deposita-
rio, *l. 5. ff. h. t.* nec non heredibus & successoribus ejus, *arg. §. 1.*
Inst. de perp. & temp. action. in Deponentem, ejusque heredes &
successores, *arg. l. 49. ff. de O & A. l. 152. §. f. ff. de R. 7. ad recipien-*
dum quod impendit in rem depositam, l. 1. §. 9. l. 8. in f. l. 12. pr. l. 23.
ff. h. t. & ad sarcendum damnum, quod ipsi ex re depositâ ob-
venit, *l. 5. ff. eod. l. 31. in f. ff. de pign. act. l. 61. §. 5. ff. de furt.* & si quid
aliud ex fide bonâ præstandum erit, *arg. §. 30. Inst. de act.* quam-
vis & hæc ipsa bonæ fidei sit; quia tamen non de fide ruptâ agi-
tur, non juratur in eo in litem, *l. 5. ff. Depos.* nec condemnatus
infamiæ notam incurrit, *l. 6. §. f. ff. de his qui not. infam.*

XLVI. Superfunt PRIVILEGIA, quæ causæ & actioni
Depositi à jure concessa sunt, breviter percensenda; Quorum
PRIMUM sit, actioni Depositi non posse objici Exceptiones, per
quas differtur restitutio Depositi, & evitatur cõdemnatio, qua-

C

les

les sunt compensatio, deductio & exceptio doli. Et compensatio quidem in tantum objici prohibetur, ut nec admittatur, si ex utrâq; parte aliquid fuerit depositum, *l. pen. C. h. t. l. f. C. de compens. §. 31. Inst. de act.*

XLVII. Quia verò Imperator *in d. l. f. C. h. t.* generaliter præcipit Depositarium compellere, ut rem *illicò modis omnibus* reddat, nec utatur exceptione doli, quasi actiones personales contra Deponentem prætendens; dubium emergit: An etiam exceptionem retentionis ex causâ actionis Depositi contrariæ amputaverit? Major pars Dd. stat à parte negativâ, si Depositarius NECESSARIAS impensas in Depositum factas reposcat; in quam & nos descendimus, moti primùm Regulâ illâ juris: Cui damus actionem, ei multò magis concedimus exceptionem, *l. 151. §. 1. ff. de R. J.* quæ maximè obtinet datâ actione contrariâ, pertinente ad eandem rem, *l. 18. §. f. ff. commod.* Pacius *ad d. l. f. n. II. C. h. t.* Bachov. *ad Treutl. vol. 1. Disp. 26. §. 5. lit. B & C.*

XLIIII. Jam constat ex *L. 23. ff. h. t.* actionem Depositi contrariam dari per modum Reconventionis Depositario: in quâ Lege pro *Servò constitutò*, non legendum est, *Servò restitutò*, ut volunt P. Pythæus *ad Licin. Ruf. collat. LL. Mosaic. tit. de Depos. 10.* & Dion. Godofredus *in not. ad d. l. 23.* nam sic ex illâ lege concludendum foret: Actionem contrariam non posse institui durante judiciò directæ, sed eò prorsus finito; atq; ita nõ per modum Reconventionis. Nam ubi Reconventio locum habet, ibi jure civili requiritur, ut omnia simul tractentur, & utraq; actio unâ sententiâ terminetur, *l. 1. C. rer. amot. Nov. 96. c. 2.*

XLIX. At *dictam L. 23. ff. h. t.* loqui de Reconventionem, phrasis ista: *Apud eundem judicem utiliter experitur*; arguit. Experiri enim est agere apud judices, ut multis autoritatibus Legum probat Brissonius *lib. 5. de V. S. in verb. Experiri.* Et ita etiam in Basilicis *lib. 13. tit. 2. c. 23.* hanc legem acceperunt Impp. Basilius & Leo, his eam referentes verbis: *ὁ ἐναγόμενος πρὸς τὴν δίκην τῆς καταθηκῆς ἀγωγῆς, καλῶς πρὸς τὸ αὐτῷ δικαστῆρι πρὸς τῶν τροφῶν αὐτῆς κινεῖ;* quæ posteriora verba sic explicat Scholiastes Græcus: *ἔμνονον τὴν κοινῆς ἀγωγῆς ἀποδοτικῆς κινεῖ πρὸς τῶν τῶν οἰκέτης τροφῶν, ἀλλὰ καὶ πρὸς τὸ αὐτῷ δικαστῆρι κινεῖ*

καὶ ἀντιθέτως κοινῶς καταζήσιον ἢ ἀνέλεγον μὴ δύναται i. e. Non solum contraria Depositi movet ciberiorū, quæ servo præbuit, nomine, sed etiam apud eundem judicem licet compensationem opponere non possit. Unde clarum fit, in Pandectis lectionem non mutandam esse, & verbum (constitutō) potius interpretandum, depositō vel posito; Constituere enim aliquando significat ponere, & constitutus, positus; sic dicitur constitutus in dignitate, l. 5. ff. de Senat. in munere, l. 1. ff. de oper. publ. in causam pignoris, l. 2. C. de postlim. revers. Brisson, d. lib. 3. de V. S.

L. Similiter exceptio dominii in re deposita non est ab Imperatore prohibita, dum prohibet exceptionem doli propter actionem in rem; quæ verba de vindicatione competente Depositario ad aliam rem, quàm eam, quæ est deposita, rectè accipiuntur: Nam in causâ Depositi præfertur Dominus ei, qui deposuit, l. 31. §. 1. ff. Depos. nec constare potest Depositum rei suæ apud dominum, l. 15. ff. h. t. l. 45 ff. de R. J. Et in genere notandum: Quæcunq; exceptiones eò spectant, ut Depositarius neget, se ex causâ Depositi teneri, nec jus suum actione consequi valeat; veluti sunt, pacti conventi, jurisjurandi, solutionis, rei judicatæ, illas prohibitas non esse, sed utiliter agenti Depositori opponi posse, arg. l. f. ibi: postea legitima actiones integra quoq; ei reserventur; &: integrâ omni legitimâ ratione servatâ. C. h. t. l. 12. §. 1. ff. eod. j. l. 3. §. 13. ff. ad exhib. Donell. in Comm. ad d. l. f.

LI. ALTERUM PRIVILEGIUM causæ Depositi est, quod instrumento Depositionis Exceptio non numeratæ pecuniæ aut rei non traditæ penitus opponi nequeat, l. pen. §. 1. C. de nō numer. pecun. Ex quò & ex d. l. f. C. h. t. Bartolus & alii Dd. inferunt, causam Depositi esse SUMMARIAM, & habere paratam executionem, ita ut nullâ opus sit sententiâ condemnatoriâ. Sed ea sententia rationem non habet; Etsi namq; concedatur, ubi ex instrumento idoneo Depositum probatur, executivè procedi, Coler. 3. de process. exec. l. n. 20. & 21. hoc tamen non venit ex qualitate causæ ipsius, putâ Depositi; sed ex qualitate instrumenti, quod ejusmodi est, ut notorium inducat, arg. l. 3. C. de edict. D. Hadr. toll. Ordin. provinc. de anno 1555. tit. von Brieff und Siegeln. Unde sequitur, Depositi causam ex se & naturâ suâ neque

summariam esse, neq; paratam habere executionem, ut rectè animadvertit Pacius *in d. l. f. n. 4. C. b. t.*

LII. TERTIUM est, Depositario non dari quadrimestres inducias ad iudicatum faciendum, quia ILICO res restituenda est, *l. 1. §. 22. ff. §. 1. pen. C. b. t.* quod accipiendum non in casu, quò species extans apud Depositarium petita est, (nihil enim tunc præcipui habet actio Depositi præ cæteris, ex quibus species petitur, *arg. §. f. Inst. de off. Jud.*) sed eò, quò vel re non extante æstimatio præstatur, vel res fungibilis deposita est. Nam quod Bachovius *ad Treutl. d. Diss. 26. §. 7. lit. C.* contendit, idem tunc observari in Depositò, quod in Mutuò, hoc simpliciter verum non est, quia ut suprà *§. XXIX.* ostensum, non statim ubi res fungibilis deponitur, aut ubi æstimatio debetur, Depositum definit esse Depositum, & *L. f. de omni restitutione ex causâ Depositi loquitur.*

LIII. QUARTUM, idq; non exigui momenti PRIVILEGIUM, est prælatio Deponentis inter Creditores Depositarii, qui solvendo non est. Et quidem si res deposita extat, eandem Deponens recipit, posthabitis cæteris Creditoribus omnibus; sed non ex privilegiò quòdam, verùm ex jure dominii, *l. 1. §. 10. ff. ut in poss. legat. eat.* Quando autem res deposita à Debitore aut consumpta, aut dolò malò interversa est, tunc singulari jure solet primò locò & ante privilegia haberi ratio Depositorum, *l. 7. §. pen. l. 8. ff. b. t.* Cui adversari videtur *L. 24. §. 2. ff. de reb. auct. jud. possid.* ubi Depositorum ratio post privilegia demum potior esse statuitur. Zasius *ad. d. l. 24. §. 2.* distingvit inter privilegia REALIA & PERSONALIA, ut illis causa Depositi postponatur; his præferatur: Quam distinctionem pleriq; sequuntur, & confirmat Sereniss. Elector Saxonix *in Ordin. process. nov. c. 49. §. Nach den Gläubigern/ die ein dinglich Recht/ 2c.* cum olim ex *Constitutione Augustæ p. 1. c. 28.* Depositum prælatum fuerit Arrestis; quæ interpretatione restricta est ad Depositum judiciale, *M. P. D. d. loc.* quod hodie tum Arrestis (non tamen anterioribus) præferri docemur à Dn. Carpzoviò *1. Jurispr. for. 28. def. 151.*

LIV. Hactenus de Depositò vulgari & simplice diximus.

Nunc

Nunc agendum erit de alterâ specie Depositi in genere considerati, cui nomen est SEQVESTRE, *l. 6. §. pen. ff. b. t.* aut SEQVESTRUM, *l. f. C. quib. ad libert. proclam. non lic.* aut SEQVESTRATIO, *Rubr. & l. un. C. de prob. sequestr. pecun. l. 20. §. f. C. de agric. & censit. lib. XI.* & illi, apud quem deponitur, antiquitus SCULNA; Gellius *20. N. A. 10.* postea SEQVESTER; qui dictus ab eo, quod occurrenti aut quasi sequenti eos, qui contendunt, committitur, ut vult Modestinus *l. 110. ff. de V. S.* reprehensus ab Alciatô & Brechæo *ad d. l. 110.* quos refellunt Gœddæus *ad. d. l. n. 4.* & Cludius *de jure sequestr. c. 1. n. 10.*

LV. Definitur SEQVESTER ab eodem Modestino *d. l.* quod sit is, apud quem plures eandem rem, de quâ controversia est, deponunt: & SEQVESTRE sive SEQVESTRATIO à Paulo *in l. 6. ff. b. t.* depositum, quod à pluribus in solidum certâ conditione custodiendum reddendumq; traditur. Posset & ita concipi Definitio: SEQVESTRATIO EST DEPOSITUM REI LITIGIOSÆ SUB CERTA CUSTODIÆ ET RESTITUTIONIS CONDITIONE, per *dictas LL. & l. 17. cum l. pen. ff. l. 5. & 6. C. b. t.*

LVI. Hujus Depositi SUBSTANTIALIA & NATURALIA quædam sunt COMMUNIA, quædam PROPRIA: Illa huc repetere, cum ex præcedentibus liquida sint, superfluum foret; Ast hæc, quibus à Depositô vulgari secernitur, discutere omnino decet. Et PRIMUM quidem est, LITIGIOSUM rei depositæ, sive, ut res sit litigiosa, *d. ll. l. 9. §. 3. ff. de dol. mal. l. 18. ff. præscr. verb. l. 5. §. 1. ff. ut legat. vel fideicom. serv. caus. l. 5. C. quor. appell. non recip.* LITIGIOSUM autem, quantum ad nostram hanc considerationem, non solum est res, de cujus dominio causa movetur, quemadmodum describit Imperator *in Nov. 112. c. 2.* sed quæcunq; vitiô litigiosi contractûs subjacet, *l. f. C. de litig.* aut generalius, de quâ controversia est, *l. f. ff. eod.*

LVII. Quoniam verò omnes res in controversiam vocari possunt, dubium emergit: An etiam omnes Sequestrationi sint obnoxia? Mejerus *in Coll. Argent. 0, 23. ff. b. t.* negat, jure civili RES IMMOBILES apud Sequestrem deponi posse, idq; etiam svadere rationem sequestrandî. Sed communis opinio contra eum stat, quam confirmat tum generalitas textuum *in l. 6. l. 17.*

pr. & §. 1. ff. h. t. l. f. C. quib. ad libert. provoc. non lic. l. 1 §. 1. C. de adfert. toll. tùm ipsa ratio sequestrandì: nam & Res immobiles pendente lite abalienari, l. pen. C. de litig. & deteriores reddi queunt; tùm quod etiam res INCORPORALIS, qualis est possessio, sequestrari possit, l. 17. §. 1. ff. h. t. l. 39. ff. de A. vel A. P. Gædd. ad Rubr. n. 7. extr. de S. P. & F. Pacius & Dd. in l. un. C. de prohib. sequestr. pecun.

LIIX. Hodie certè expeditum est, non solùm Res MOBILES, verùm etiam IMMOBILES, imò etiam INCORPORALES sequestrò poni posse & solere, posteaquam id sancitum est Canonibus, uti *t. t. extr. de S. P. & F. clem. un. eod. cap. examinata 15. extr. de judic. cap. 2. extr. de dol. & contum. ac Ordinatione Camere Imperialis p. 2. c. 22. §. f.*

LIX. Ex eo verò, quod tantùm Res litigiosa in sequestre datur, SECUNDUM SUBSTANTIALE ejus resultat, PLURALITAS PERSONARUM DEPONENTIUM: quia nam LIS semper est inter plures, & ad minimum duos, *arg. l. 31. ff. de procur. l. 62. ff. de judic. Auth. litigiosa. C. de litig. & in Sequestre Deponentes sunt illi ipsi, qui litigant; sequitur etiam, PLURES esse deponentes in eodem, quod claris textibus in l. 6. & l. 17. pr. ff. h. t. decisum extat; & singulos quidem semper in solidum deponere, quod in VULGARI, ubi plures deponunt, aliter est, i. e. expressâ conventionione indiget, l. 1. §. 44. l. 17. pr. ff. h. t. Gædd. ad d. Rubr. n. 14. & 17. Cludius de jure sequestr. c. 2. n. 11. Pacius ad Rubr. n. 4. C. de prohib. sequestr. pecun.*

LX. TERTIUM REQUISITUM est CERTA CONDITIO CUSTODIÆ & RESTITUTIONIS, quæ est, neutri reddere, donec lis judicata sit, & alter victor existat, *l. 5. §. f. & l. seq. ff. h. t. l. 9. §. 3. ff. de dol. mal. quod etiam confirmat Perrenonius i. var. lect. 15. ex loco quodam Plauti in Vidulariâ: Ego servabo, quasi Sequestro detis: Neutri reddibo; donecum Res judicata erit hæc. Tamdiu itaq; Sequester custodire, quamdiu lis durat, & usq; quò alter litigantium victor existat, & huic rem postea restituere debet, l. 7. §. f. ff. qui satisd. cog. l. f. C. de ord. cognit. Clem. un. extr. de S. P. & F. Cludius de jure sequestr. c. 10. n. 49.*

LXI. Nunc porrò videndum: QUOTUPLEX sit Sequestratio?

tio? Et communiori tam veterum, quam recentiorum (quos allegant Gœddæus *ad cap. un. n. 79. extr. de S. P. & F.* Harpprecht *ad S. pen. n. 65. Inst. Q. M. R. C. O.*) calculò probatur divisio ejus in VOLUNTARIAM sive conventionalem, & NECESSARIAM sive judicialem. VOLUNTARIA & CONVENTIONALIS est, quam cum Sequestro ipsæ partes ineunt, sive spontaneo motu in eam consenserint, de quâ loquuntur *l. 5. §. 1. & 2. l. 6. l. 17. pr. & §. 1. l. pen. ff. l. 5. & 6. C. h. t.* SIVE interveniente autoritate & jussu judicis, aut ex præcepto legis, ad eam accesserint, *l. 16. ff. de off. Præs. l. 5. ff. fam. hercisc.* Autoritas enim judicis & legis hîc eodem modo se habent, quò ruina & incendium in vulgari Deposito, juxta tradita *suprà θ. XIIX.*

LXII. JUDICIALIS & NECESSARIA Sequestratio est, quâ Judex ex officio, alterâ vel utrâq; parte litigante invitâ & refragante, certis ex causis ritè cognitis rem controversam Sequestri tradit, *l. 7. §. f. ff. qui satisd. cog. l. un. C. de prob. sequestr. pecun. cap. 1. & seqq. extr. & Clem. un. de S. P. & F.* Et de hâc non immeritò quæritur: Quâ ratione CONTRACTUS dici possit? cum ex imperio & coactione procedat, & fiat vel unâ vel utraq; parte invitâ: Contractus autem non nisi ex consensu substantiam suam accipiant, *l. 1. §. 3. ff. de pact. l. 55 ff. l. 5. C. de O & A.*

LXIII. Nobis impræsentiârum placet, quod respondet Tim. Faber *Dispp. annivers. 22. θ. 13. lit. A.* Judicem hîc fungi vice ipsorum litigatorum. Constat enim, Depositem fieri posse non solum à Domino rei depositæ, sed & ab alio atq; tertio, nomine illius, licet is ignoret, *l. 1. §. 11. ff. h. t.* quidni ergò Judex necessitate rei sic exigente, & ne patiatûr ad rixas procedere, quos potest suâ jurisdictione compescere, *l. 13. §. 3. ff. de usufr.* possit rem litigiosam vice litigantium sequestro ponere, hâc conditione, ut victori restituatur? siquidem & privato licet se offerre litigantibus, *arg. d. l. 1. §. 35. ff. h. t. j. l. 110. ff. de V. S.* Vid. etiam Gœdd. *ad Rub. n. 17. extr. de S. P. & F.* Clud. *de jure sequestr. c. 1. n. 26*

LXIV. Ut verò leges ad voluntariam Sequestrationem, partes hortantur, *l. 5. §. 1. ff. ut legat. seu fideicom. serv. caus. l. f. ff. de fide instrum.* ita judicialem regulariter prohibent, *l. un. C. de prohib. sequestr. pecun. N. P. D. c. 51.* tum quod SEQUESTRATIO hæc habeat

habeat speciem executionis, *d. l. un.* à qua incipiendum non est, *l. 1.* & ibi *Dd. C. de execut. rei judic. c. f. caus. XI. qv. 1.* tùm quod possessionis commodum nemini sit auferendum, *l. 6. C. unde vi. l. 7. C. ad L. Jul. de Vi. cap. conqverente. extr. de restit. spol.* Quæ rationes in omnibus certè militant, faciuntq; , ut quod in *d. l. un.* de pecuniâ solâ sancitum est, rectè per interpretationē ad OMNES res extendatur: Ipsa enim *L. un.* quoad literam de pecunia numeratâ rectius accipitur, ut docent *Cujacius in Comm. C. ad l. un.* *Robertus 1. sent. 5.* quàm in generalissimâ suâ significatione, ceu contendunt *Goeddæus d. l. n. 59.* *Cludius d. loc. c. 4. n. 28.*

LXV. Sed Regulæ sic constitutæ non desunt, ut in toto jure sit, suæ Exceptiones; plures enim casus reperiuntur, in quibus judicialis Sequestratio permessa est, de quorum numero inter *Dd.* non convenit: siquidem nonnulli 47. alii 40. alii pauciores recensent, *Vid. Gl. in cap. 2. extr. de S. P. & F. Coler. 1. de process. exec. 2. n. 156.* *Caroc. de sequestr. p. 2.* *Clud. d. loc. c. 5. n. 1.* Nobis in hac *συναξαφία* suffecerit præcipuos indicasse.

LXVI. Jure civili ad hanc Sequestrationem devenitur, I. in casu cessantis ad tempus cognitionis judicialis, *l. 16. ff. de off. Pres.* II. non præstitæ cautionis, *l. 7. §. f. ff. qui satisd. cog. l. 20. §. 1. & 2. C. de agric. & cens. lib. XI.* III. dilapidationis dotis uxoriæ, *l. 22. §. 8. ff. sol. matrim.* IV. populationis fructuum, quæ fit ab eò, qui provocavit appellatione pendente, *l. 21. §. f. ff. de appell. & cap. f. extr. de S. P. & F.* V. incertorum bonorum, vel ob statum, *l. 1. §. 1. C. de adsert. toll. l. f. C. quib. ad lib. procl. non lic. l. f. C. de Ord. cognit.* aut ob reatum domini, *l. f. pr. & §. 1. ff. de requir. Reis.* Et deniq; VI. appellationis ab executione sententiæ, *l. 5. C. quor. appell. non recip.*

LXVII. His casibus superaddidit Jus Canonicum, casum I. contumaciæ judicium declinantis, *cap. 2. extr. de dol. & contum.* II. periculi & scandali cavendi, si partes litigiosam possessionem vi trahant, *cap. 1. extr. de S. P. & F.* ob quam etiam beneficium animarum curam habens sequestrari jubetur, *Clem. un. eod.* & de hoc etiam casu disponit *Ordinatio Cam. Imp. p. 2. tit. 21.* Quibus adjicimus casum vacantis & nondum à litigatoribus occupatæ possessionis; tunc enim quia nulli commodum

modum possessionis eripitur, cessat quoque prohibitio Sequestrationis, Menoch. *de retin. poss. remed.* 6. n. 45.

LXIX. Ex dictis elucescit *prima* differentia inter VOLUNTARIAM Sequestrationem, & JUDICIALEM; quod ILLA nempe in omnibus; HÆC in certis saltem casibus & causis concessa sit: *Altera* est, quod hæc pro necessariò & formali requisitò desiderat cognitionem causæ, quæ ut legitimè fiat, pars, adversus quam decernitur, citanda est, *arg. l. 39. ff. de adopt. l. 47. ff. de re judic. Deinde* si ab alterutrâ parte Sequestrationem fieri petitur, judici facienda est fides de jure, propter quod, & de causâ, ex quâ petitur, *arg. l. 16. §. 2. C. de erogat. milit. annon. j. l. 4. C. de edend. l. 23. C. de probat.* & tunc *postea* iudex illam examinare & expendere debet, an sit justa & legibus fundata? an summarie probata? an Reus exceptiones habeat, quæ impediendo Sequestro sunt sufficientes? *arg. cap. 1. extr. de sequestr. poss. & fruct. vid. Cludius d. loc. c. 6.*

LXIX. Redeamus ad ea, quæ utriq; Sequestrationis speciei sunt COMMUNIA & NATURALIA, quæ est cura rei custodiæ superveniens; quia namq; in Sequestre veniunt res ejusmodi, quæ simplicis custodiæ terminos excedunt, ideò Sequestri officium complectitur etiam CURAM rei sequestratæ, ne damnum in eâ contingat & deterior fiat; Igitur omnia facere debet, quæ in propriis rebus conservandis solet, veluti rem aut fructus ejus tempore perituros vendere & pretium custodire, *l. 20. §. 1. ff. de agric. & censit. lib. XI. cap. 1. & 2. extr. de S. P. & F. aliaq; similia præstare, l. 2. §. 22. ff. ut in possess. legat.* itemq; possessione rei immobilis aut incorporalis sequestratâ exercere jura, quæ dominus vel possessor exercere solet, *arg. Clem. un eod. Caroc. 3. de Sequestr. 47. & seqq. Cludius d. loc. cap. 11.*

LXX. Exinde tamen mendosè colligunt Dd. omnem Sequestrum POSSIDERE, & in hoc egregiè differre à Depositò κατ' ἐξοχήν dictò. Nam ex naturâ suâ Sequestrum, quia depositum, habile neutiquam est ad transferendam possessionem, quemadmodum disertè docet *l. 39. ff. de A vel A. P.* & ideò etiam Sequestratione non interruptitur USUCAPIO vel PRÆSCRIPTIO, quam
D
pars,

pars, quæ rem ante illam possedit, inchoavit, *d.l.39.* Nec distingvendum hîc inter voluntarium & judiciale Seqvestrum; nam de ILLO agit textus ille clarissimus; in HOC verò id minimè fieri potest, siquidem hoc mitius esse dicitur missione in possessionem ex primò decreto, *cap.2. extr.de dol.& contum.* quæ missum non constituit possessorem, *l.12. ff. quib.ex caus.in poss.eat.* Cujac. *9.obs.39.* Gœdd. *ad cap.1.n.115. extr.de S.P.& F.*

LXXI. Sed nec officit nostræ huic adsertioni *L.17. §1. ff. h.t.* nam ex illâ lege nihil aliud concludi potest, quàm in Depositò in specie dictò possessionem nunquam ex voluntate Deponentium in Depositarium transferri posse; & esse hoc illius Naturale inseparabile: At in Seqvestrò esse SEPARABILE, & posse possessionem ipsam pactò transferri, si nimirum illud ipsum agatur, ut possessio apud Seqvestrum sit; qui pendente jure victoris possessor, & possessionis jura exercet, sed sub conditione & onere reddendarum rationum & restituendorum fructuum, *Clem.un.de S.P.& F.* quemadmodum Curator bonis datus, *l.2. & t.t. ff.de Curat.bon.dand.l.22. §.pen. ff.mand.* cujus officium nostri seculi Seqvestro injunctum esse tradit Mejerus *Coll.Argent. 0.25. ff.h.t.* vid. Cludius *d.loc.c.9.*

LXXII. In reliquis naturalibus, quæ de restitutione, aut etiam de præstationibus agunt, repetita intelligantur, quæ de Depositò *suprà 0. XXXIII. XXXIV. & XXXV.* posuimus; nam circa illa, ut & circa accidentalialia & actiones, quæ ex hòc contractu nascuntur, penè nulla est differentia: Appellantur autem nominibus actionis Depositi seqvestrariæ vel DIRECTÆ, quæ datur victori adversus Seqvestrem, *l.5. §.1. l.12. §.2. ff. h.t.* vel CONTRARIÆ, quæ datur huic adversus illum, *arg.d.l.5. pr.j.l.14. ff.de condict.indeb.* Caroc. *3. de Seqvestr. 48.* Id verò notare convenit, has actiones non priùs nasci, quàm conditione Seqvestri existente & impletâ; *l.1. §.22. ff.l.5. C. h.t. l.9. §.3. ff.de dol.mal.* illâ verò pendente, si vel sumtuum, vel ex aliquâ aliâ ratione Seqvester litigantes vult convenire, officium judicis ipsi implorandum est, *l.5. §.f. ff. h.t.*

LXXIII. Per-

LXXIII. Perlustratis ita & qualicunq; Minervâ expositis Substantialibus, naturalibus, accidentalibus, & effectibus cum DEPOSITI in specie sic appellati, tum SEQUESTRI; subjiciendum jam est: Quomodo utrumq; FINIATUR & DESINAT? In quo rursus elucescet inter hæc duo DIFFERENTIA; Etenim DEPOSITUM finitur revocatione Deponentis, quam pro lubitu quandocunq; instituere potest, *l. 1. §. 22. ff. b. t.* nisi fortè pactò aliter convenerit, aut utilitas Depositarii subsit, *arg. l. 74. & 75. ff. de R. J.* Non ita SEQUESTRUM, in quò eventus conditionis semper expectandus est, *d. l. 1. §. 22. ff. l. 5. & 6. C. b. t. l. 9. §. 3. ff. de dol. mal.* & hic, si contingit, i. e. si lis sit finita, finitur statim Sequestrum, *l. 7. §. f. ff. qui satisd. cog. l. pen. ff. b. t. l. f. C. de ord. cognit. Clem. un. de S. P. & F.*

LXXIV. Finitur etiam Depositum, si Depositarius officio renunciaret, quod etiam ipsi, nisi pactum obstet, aut ipsius gratiâ contractus fuerit initus, liberum est quandocunq; facere, *arg. l. 20. C. de negot. gest. l. 39. §. 2. ff. de admin. & peric. tut.* Mozzius *de Depos. cap. f. n. 11.* At hoc arbitrii non habet SEQUESTER, cui officium nõ semper, cum vult, deponere licet, quia nempe conditio & lex Depositionis ipsi obstat, *l. 5. §. f. ff. b. t.* Veruntamen si justissima quædam causa illum adjuvet, & hæc à judice talis inveniatur, permittitur ipsi, sive voluntarius sit, sive necessarius, officii RESIGNATIO ex ejus auctoritate, *d. l. 5. §. f.* Quæ verò justissimæ causæ dicantur, quodammodò apparet ex *l. 8. §. f. l. 9. & seqq. ff. de procur. l. 15. ff. de recept. arbitr.*

LXXV. Alia differentia DEPOSITI & SEQUESTRI, quoad finem, in eò spectatur, quod hoc morte Sequestris expiret; siquidem in hõc officio industria personæ eligitur, *Clem. un. extr. de S. P. & F. l. 5. C. quor. appell. non recip.* quæ cum persona extinguitur, & facit, ne ad heredes officium transeat, *arg. l. 6. ff. de jurisd. l. 59. l. 67. §. 9. ff. pro soc. Clud. de Sequest. c. 10. n. 50.* At Depositum contractus cum herede Depositarii perdurat, *arg. l. 1. §. 45. ff. b. t.* Habet quoque Depositum judiciale singularem finiendi modum, RELAXATIONEM, quæ fit vel SATISDATIONE, quæ causam Sequestrationis removet, & adversarium securum facit, interpositâ,

positâ, *l. 7. §. f. ff. qui satisd. jub. l. f. C. de ord. cognit.* Vel Jussu & DE-
CRETÔ JUDICIS, *cap. 1. extr. de S. P. & F.* si cesset causa, propter
quam facta est, *arg. l. 35. ff. de R. J.* non tamen invitâ partē, cujus
interesse ibi versatur, ceu probè monet Bachovius *ad Treutl.*
vol. 1. Diss. 26. §. pen.

LXXVI. Uti verò discrepantia inter Depositum & Seqve-
strationem in præcedentibus modis finiendi apparuit; ita cer-
nitur CONVENIENTIA in sequenti, qui est, interitus rei de-
positæ aut sequestratæ, quem non præcesit neque dolus neque
culpa Depositarii aut Sequestris, *l. 1. §. 25. l. 14. §. f. ff. cap. f. extr.*
h. t. hoc ita, si SPECIES ipsa sit restituenda, aut quantitas occlu-
sa vel obsignata. At ubi GENUS sive τὸ ΤΑΝΤΥΝΔΕΜ restitui de-
bet, hōc modō Depositum non finitur, quoniam genus interi-
re nequit, *l. 5. ff. de R. C. l. 30. §. 5. ff. ad L. Falcid.* imitatur enim istō
in casu Depositum naturam Mutui, in quod aliquando etiam
converti, & ab eō terminari solet, *suprà θ. XXIX.*

LXXVII. Ad finem jam deducant pagellas hascē ADFI-
NIA & concurrentia Remedia tūm contractūs DEPOSITI ac SE-
QVESTRI, tūm Actionum ex illō oriundarum. Et contractui u-
triq; cognatæ sunt innominatæ illæ conventiones, in quibus a-
gitur de custodiâ, sed non iisdem præcisè in terminis, qui no-
minatos contractus constituunt. Hujusmodi sunt I. concessio
rei ad inspiciendum, si inspectio fit causâ concedentis, *l. 17. §. 2.*
ff. præscr. verb. II. Depositio εὐερέτης, de quâ *in l. 18. ff. eod.* III. De-
positio, quæ fit ex causâ sponsonis, de quâ *in l. 17. §. f. ff. eod.*
Gregor. *23. synt. jur. 7. n. 6.* IV. Depositio certæ rei vel pecuniæ,
ab illis, qui in arbitrium compromiserunt sub lege, ut detur
illi, qui obtinuit, si adversarius sententiæ arbitri parere detre-
ctet, *l. 11. §. 2. ff. de recept. arbitr.* V. Depositio mercis ab unâ, &
depositio pretii ab alterâ parte, si emtor & venditor parūm fi-
dei invicem habeant, *l. 39. in f. ff. de solut.* VI. Depositio milita-
ris stipendii, si quæstio sit inter militem & actuarium de pacti-
one tremissis nomine habitâ, *l. 16. §. 1.* & ibi Cujac. ac *in l. 5. C. de*
erogat. milit. annon. lib. XII.

LXXIIIX. SE-

LXXIIX. SEQUESTRUM JUDICIALE etiam Cognata sua habet & concurrentia; veluti I. MISSIONEM IN BONORUM POSSESSIONEM, ex quâ jus pignoris consequitur Missus, *cap. 2. extr. de S. P. & F.* cujus à Sequestre differentia colligi possunt ex *l. 4. §. 1. ff. de damn. inf. l. 2. ff. in quib. caus. in poss. eat. l. 12. ff. de reb. auct. jud. possid. l. f. C. de Prat. pign.* II. ARESTUM, quod est species quædam Manus injectionis, quâ non solum res, sed & personæ detinentur, de quo vid. *Constit. Elect. p. 1. c. 29.* & ibi Dn. Carpzov. in *Jurispr. for. ac Moller. N. P. D. c. 51.* Gail *tract. sing. de Arestis Imper. Coler. 1. de process. exec. 2. n. 279.* ac ibi passim. Et III. REMEDIUM, quod vocant, RECREDITIÆ, sive ut in foro nostro nominatur, INHIBITIONIS, quò possessio litigiosa usq; ad finem litis conceditur illi, quem in eâ esse evidentius apparet, de quò agit *cap. cum venissent. extr. de Institut. & Ordin. Cam. Imp. p. 2. c. 21. §. f.* & vid. Dn. Carpzov. *Disc. sing. de Inhibit. 8. 9.* Covarruv. *pract. quest. c. 17.*

LXXIX. Cum actionibus verò Depositi concurrunt certis in casibus ACTIO PRÆSCRIPTIS VERBIS, *l. 1. §. 9. ff. b. t. l. 22. ff. præscr. verb. l. 9. §. 3. ff. de dol. mal.* MANDATI, *d. l. 1. §. 11. & seqq. ff. b. t.* nec non CONDUCTIO INDEBITI, *l. 31. §. 1. in f. ff. b. t.* REI VINDICATIO, *d. l. 1. §. 32. l. pen. ff. l. 1. C. eod. l. 9. ff. de R. V.* ACTIO AD EXHIBENDUM, *d. l. 1. §. 32. ff. d. l. 1. C. b. t. l. 4. ff. l. 8. C. ad Exhib.* nec non INTERDICTUM DE TABULIS EXHIBENDIS, *l. 3. §. 2. ff. de tabb. exhib.* similiter ACTIO IN FACTUM adversus nautas, caupones & stabularios, *l. 3. §. 1. ff. Naut. caup. stabul.* & si furtivè res sit contrectata aut interversa, ACTIO FURTI, *§. 6. Inst. de O. Q. E. D. N. l. 29. pr. ff. l. 3. C. b. t. l. 67. & 76. ff. de furt.* & CONDUCTIO FURTIVA, *l. 13. §. 1. ff. b. t. j. l. 16. ff. de conduct. furt.* si rem corrumpendo damnum dederit Depositarius, etiam LEGIS AQUILÆ ACTIO aliquando locum habet, *l. 42. ff. ad L. Aquil.* nec non INJURIARUM, *l. 41. ff. eod. l. 1. §. 38. ff. b. t.* & FALSI ACCUSATIO, si hæc crimina in Depositem incidunt, *l. 1. §. 6. ff. ad L. Cornel. de fals.*

LXXX. Concludat pagellas hæc non parùm dubia quæstio: An CONSTITUTIO CAROLINA CRIMINALIS, quæ art.

170. jubet Depositarium, dolosè intervertentem rem sibi commendatam, poenâ furti adficere; accipienda sit de POENA SUSPENDII, quâ hodie fures neqviores plectuntur? Ipsis quidem Constitutionis verbis hæc poena non exprimitur, sed generaliter definitur, POENAM FURTI infligendam esse, quæ pro qualitate delicti diversa est, & plerumque decerni jubetur ex consiliô Prudentum, ut patet ex *art. præced.* Cardio proinde quæstionis in hoc consistit: An aliquando poena furti in re depositâ commissi ad Laquei supplicium extendi possit? Et tentabimur, an distinctione contradictiones affirmantium conciliari valeant?

LXXXI. Primò distingvendum inter MODUM, quò furtum à Depositariô committitur; Aut enim fit utendo re depositâ, quæ palàm ipsi tradita erat, vel alienando illam, præter voluntatem Deponentis; Aut effringendo priùs cistam aut vas, rumpendové signacula, quibus inclusa res erat, & munita. ILLO CASU ad poenam laquei non perveniendum; quia spectandum est initium contrectationis & acceptionis, quæ malô more hîc, sicut in furtô, non fit, ut benè animadvertit Glossa *Land Recht lib. 2. art. 37. in verb. was ein Mann findet / r. j. d. lib. 2. art. 29. & lib. 3. art. 22.* ubi Gl. *in verb. Dieberey noch Raubes / r.* quò faciunt etiam argumenta ex *l. 55. §. 1. ff. de admin. tut. & l. 19. ff. de R. J.* producta ab Auctoribus Consult. Saxon. *tom. 1. p. 4. qu. 15. n. 3. & seqq.*

LXXXII. At POSTERIORE CASU rursus distingvendum: An Reus confiteatur Depositum, an inficietur? ILLUD si facit, adhuc obtineat, quod *θ. præced.* definitum est; Sin hoc, quia utiq; contrectatio rerum depositarum vitiosè & invitô dominô fit; (si enim voluisset, ut Depositarius rebus inclusis aut obsignatis uteretur, non ita tradidisset; *arg. l. 1. §. 41. j. l. 24. ff. h. t.*) & inficiatio accedit, quæ animum dolosum & lucri cupidum ostendit; atq; ita FURTUM VERUM committitur, *l. 1. §. 2. l. 67. ff. de furt. l. 47. ff. de A. vel A. P.* Ideò si res magni sit precii, nec Depositarius pro damnô satisfacere possit; (satisfactio quippe poenam corporalem à fure
aver-

avertit, *Constit. crim. art. 160. Dn. Carpzov. 2. prax. crim. 80. n. 66.*) aut in hōc crimine sæpius deprehensus fuerit, pœnam USQVE AD FURCAM exasperari posse arbitramur; & argumento est *Constitutio Electoralis p. 4. c. 41.* atq; ita olim etiam censuisse Magdeburgenses, testatur Glossa latina *ad art. 29. Landrecht lib. 2. lit. D.*

MANTISSA.

Controversum est: An Depositio & obsignatio pecuniæ debitæ obligationem tollat per modum exceptionis; An verò ipso jure? Et quamvis posterius communiter receptum sit, prius tamen verisimilius videtur, scilicet Reum non liberari, sed duntaxat fictione juris pro liberato haberi quoad pleraque liberationis commoda; tùm quod pecunia deposita maneat in dominio Deponentis, *arg. l. 19. C. de usur. l. 1. C. qui potior. in pign.* Ast ubi dominium rei manet penes debitorem, ibi liberatio ipso jure non contingat; tùm quod Debitor manente depositione & obsignatione conveniri & moram facere possit, *l. 7. ff. de usur. j. l. 88. ff. de R. J.* sed liberatus ipso jure neque conveniri amplius valeat, neq; moram facere, quemadmodum in solutione manifestè conspicitur, *pr. Inst. Q. M. T. O. Cujac. tract. 8. ad Afric. in l. 39. ff. de solut. Masius 1. opin. singul. 10. n. 13.*

Δόξα Μεγίστη
Τεσσαγίω.

227/510
AD Dn. RESPONDENTEM.

PRæside sub celebri Themidos cùm scandis a-
renam

MULLERE, ex animo grator, amande, TIBI.
Accendant aulus hi prima crepuscula famæ,
Succedet radiis Cynthus auricomis.

deproperabat

I., HIERONYMUS KRONMAYER,
P. P.

NON est Depositum penes huncce scientia juris,
Ut propriam studio quam facit assiduo.

Non seqvior dominus, quem dicunt esse Seqve-
strem,

Sed verus juris possidet arva sacri.

Hæc colit, ingenii jam spargit semina, ut inde
Spem magni egregiam fœnoris arripiam.

Amicitia causâ app.

M. JOHANN Rühn / Schleusingâ Fran-
cus, Facult. Phil. & Collegii maj.
Princ. Collega.

F I N I S.

1017
mit

Inches 1 2 3 4 5 6 7 8

Centimetres 1 2 3 4 5 6 7 8

KODAK Color Control Patches © The Tiffen Company, 2000

Kodak
LICENSED PRODUCT

Blue 3/Color Black

Cyan 3/Color Black

Green 3/Color Black

Yellow 3/Color Black

Red 3/Color Black

Magenta 3/Color Black

White 3/Color Black

