

Landesbibliothek Oldenburg

Digitalisierung von Drucken

**Samuelis De Cocceji, Henr. Fil. Sacræ Regiæ Majestatis
Borussicæ Magni Cancellarii, A Consiliis Sanctioribus
Status Et Rei Bellicæ, Ordinis Nigræ Aquilæ Equitis Etc.
Jus Civile Controversum Ubi ...**

Opus Ad Illustrationem Compendii Lauterbachiani ...

Cocceji, Samuel von

Lipsiæ, 1766

LIB. IV. TIT. I. De In Integrum Restitutioe.

urn:nbn:de:gbv:45:1-9044

Si e contrario actor prius egit actione de calumnia in triplum *L. 1. h. 1.* non amplius agere conditione poterit, quia priori actione non tantum pœnam, sed & rem consecutus est. *L. 5. §. 1. h.* Adeoque eandem rem alia actione consequi nequit: cum duæ rei persecutoriæ nunquam concurrant. *d. l. 34. §. 1. L. 41. §. 1. O. A.* Hinc jam non

OBST. *L. 5. h. ibi: puto alterutram sufficere.*

RESP. Loquitur de rei persecutione, nam quantum rei persecutionem attinet, alterutra sufficit, & alia quæstio est, quando alterutra rei persecutionem consecutus est, an adhuc altera agi possit? & tum nostra distinctio valebit: Neque ea quæstio deciditur in *d. §. 1.* Vid. omnino *Struv. h. §. 60.*

OBJ. *L. 7. pr. inf. h.* ubi & conditio datur & actio in quadruplum.

RESP. Imo sola actio in quadruplum ibi datur ei, qui calumniam passus est, conditio autem datur alii, qui aliquid dedit, ne mihi negotium facessat, adeoque hoc casu quadruplum illud est mera pœna; hodie vero quadruplum cessare dictum est *ad q. 1.*

LIB. IV. TIT. I.

DE

IN INTEGRVM RESTITV-
TIONE.

QV. I. *An restitutiones ex L. 2. C. rescind. vend. L. 31. de Jurej. & L. 33. de re jud. sint ex jure civili?*

NEG. Sed omnes restitutiones sunt ex jure prætorio: Nam (1) *Dissent. Laut. p. 3. l. 5. Eod.* (1) Contradictio esset negotium jure civili validum esse, *Hæc iterum vel* & eodem jure civili rescindi; sed prætoris hoc officium est: *ad. ll. civilis.* Idque (3) evidenter quoque probatur inde, quod jam ante dictam *l. 2.* enormis læsio iusta restitutionis causa fuerit, *l. 54. Contr. emt. l. 12. §. 1. Jur. dot.* Adeoque ea non demum ab Imperatoribus in *d. l. 2.* noviter introducta, sed olim jam in genere recepta, & per dictos Imperatores exposita, confirmata, & ad certum læsionis modum redacta fuit. *B. Par. Disp. de Remed. Leg. 2. th. 15. & Disp. de Rem. l. 3. C. Comm. Utr. jud. S. 1. th. 5. & 6.* Idem quoque (4) de restitu-
tione



tione ex *L. 31. & l. 33.* dicendum; hæc enim ante dictas leges fieri ex arbitrio iudicis poterat, vi clausulæ restitutionis generalis *si qua iusta causa mihi fuerit. L. 1. §. 1. L. 26. §. f. ex quib. caus. Maj.* Sed per dictas leges illæ causæ in specie definitæ, & confirmatæ sunt, indeque jus prætorium legibus saltem explicatum magisque definitum est.

Effectus insignis est; nam hæc quoque restitutiones non finiuntur 30. annis, uti finirentur, si essent remedia juris civilis, sed quadriennio. *L. f. C. ex quib. Caus. Maj. l. f. C. de temp. i. in egr. restit.* Equidem cum in *d. l. 2.* novi aliquid, scil. ut læsio enormis ea sit, quæ duplum excedit, constitutum sit, sequitur in casu quando actor contendit, se ultra duplum læsum esse, posse quoque condictione ex *d. l. 2.* vel potius actione emti venditi agi, atque ita remedium civile cum prætorio concurrere; & tum si actor civili agat, non nisi 30. annis id finietur. *Laut. p. 350. ubi de praxi testatur. Stryk. U. M. h. ibique Dd.*

Qv. II. *An restitutio jure Codicis a quocunque magistratu impetrari poterit?*

Laut. p. 75. verb. Hodie omnes.

AFF. Modo jurisdictionem civilem habuerit. *L. f. C. Ubi est apud quem. qua derogatum est dictæ l. 26.* indeque non amplius est magis imperii. Quod etiam praxi confirmatum est. *Odd. de restit. p. 1. q. 32. art. 4. Wes. h. pr. Struv. Ex. 8. §. 4. Stryk. U. M. h. §. 6. & 7.*

EXCIPIUNTUR (1) arbitri *d. l. f. c. p. x. Restit. in integr. C. f. A. h. t. th. 8. Odd. p. 1. q. 32. art. 8.* (etsi læsio coram arbitro contingat: *Dissent. Odd. d. art. 8. n. 78.* (nisi quæstio incidens sit. *c. f. x. h. Wurms. O. 3.*) (2) iudices pedanei, nisi quatenus ab eis dati sunt, qui propriam jurisdictionem in his causis habent, juxta *d. l. f.* At (3) mandatarii possunt, si ad omnes causas dati sint, vel hæc causæ specialiter iis mandatæ, vel quæstio incidens sit. *dict. l. f. c. 10. X. restit. in integr.*

Qv. III. *An iudex contra propriam sententiam aliquem restituere possit?*

Laut. p. 75. verb. etiam contra propriam.

AFF. Per text. expr. in *L. 16. §. f. l. 17. L. 42. Min.* Idque praxi Camera observari ait *Bluhm. proc. Cam. tit. 57. §. 5.* Ubi tamen hoc



hoc limitat, modo sit iudex ordinarius non delegatus, qui si semel pronunciavit, finita est ejus jurisdictio. *Bluhm. d. l. & tit. 56. §. 24.*

OBJ. (1) Quod nemo possit esse iudex in propria causa.

RESP. Magistratus restituens non iudicat hic in propria causa, neque pars allegat iniquitatem sententiæ, sed vel errorem, vel adversarii dolum &c. *d. l. 16.*

OBJ. (2) Quod iudex amplius corrigere suam sententiam non possit. *L. 55. de re jud.*

RESP. Non potest eodem iudicio, quippe quod sententia jam finitum est; At hic novum & ex nova causa læsionis inchoatur iudicium, de qua idem iudex cognoscit. Non enim iudex, etsi in uno iudicio sententiam dixerit, impeditur in alio quoque iudicio sententiam dicere; & si allegatis aliis causis cognoverit sententiam, priori iudicio lætam subsistere non posse, eam reformare.

Qv. IV. *An actio rescissoria, vel actio quod metus causa &c. in foro speciali rei sitæ institui possint?*

RESP. Non simpliciter, sed si contra possessorem dentur; *L. f. C. Laut. p. ub. in rem. act.* Nam actio rescissoria est ipsa actio quæ amissa est, adjecta saltem nova qualitate rescissoriæ actionis, quia ex rescissione negotii restituitur. Hinc qualitas ea potest accedere tum *reali* actioni, quo casu contra omnes possessores datur, indeque in foro rei sitæ institui potest, *d. l. f.* tum *personali*, ut si agatur ex delicto, & v. g. propter dolum, metum &c. tunc institui potest in loco delicti, non rei sitæ. Idem est in actione quod metus causa, quæ intentatur etiam in loco rei sitæ, si ea contra tertium possessorem, non vero si contra ipsum metum inferentem ex delicto agatur.

Qv. V. *In quo loco restitutio peti possit?*

RESP. In foro communi domicilii indistincte potest; in foro *Laut. p. contractus* vero tum, cum restitutio actione ex ipso contractu petitur. *Disp. B. Par. de Fundat. in territ. jurisd. sect. 4. §. 16.* Contrahens enim ideo ibi convenitur, quia contrahendo in locum *Modo causa illarum* convenit, & in hoc facto se ei loco subiecit, ergo quicquid ea actione *jurisd. &c.*

Cocc. J. C. P. I.

Pp

move-



movetur de hoc contractu, sive ut impleatur, sive ut rescindatur, ibi decidi atque cognosci potest. Atque ita *Praxi* obtinere ajunt *Coler. Proc. exec. p. 2. c. 1. n. 24. Et 44. Covar. 1. Var. ref. 4. n. 1.*

DISSENT. Siruv. h. th. 4. & Laut. h. p. 75.

Secus ergo si actione ex contractu restitutio peti non potest, sed v. g. ex capite minorum &c. jam enim ratio cessat, quod contrahendo in hunc locum consenserit, utpote cum jam non actione ex contractu sed alia actione, contra eum actum agatur; deque hoc casu agit *L. 2. C. Ubi Et apud quem: Conf. dict. Aut.*

OBJ. (1) L. 14. §. 4. C. Non num. pec.

RESP. Illam agi de exceptione quæ actioni opponitur, & sic necessario, in eo loco fieri debet ubi actio intentatur, quia non potest alibi exceptio intentari. *dict. disp. sect. 4. §. 16.*

DISSENT. (2) Alciat. in c. 1. n. 23. in f. x. de judic. per L. 27. ff. Condit. ubi ubique repeti quid potest, ubicunque invenitur.

RESP. Hoc inde est, quia per errorem ibi res gesta & pecunia soluta est, error autem excludit consensum se obligandi, nedum se obligandi ad certum locum. *dict. sect. 4. §. 16.*

Qv. VI. An procurator generalis cum libera possit restitutionem in integrum petere?

Laut. p. 75. verb. vel cum generali Et. **N**EG. Sed ibi speciale mandatum requiritur. *L. 25. §. 1. L. 26. Min. Hinc sup. l. 3. t. 3. q. 10.* jam dictum est procuratorem univversalem id non posse, qui idem est cum procuratore cum libera: *sup. l. 3. t. 3. q. 1.*

Qv. VII. An privilegium restitutionis sit reale an personale?

Laut. p. 75. verb. Et Succes- foribus. **R**ESP. reale, nam & datur successoribus & fidejussoribus. Vid. *sup. L. 1. t. 4. q. 4.* ubi *Lauterbachium* tanquam dissentientem allegavi, cum quo convenit *Carpz. proc. tit. 17. a. 2. n. 28.* Alii privilegium restitutionis mixtum esse ajunt. *Carpz. d. l. n. 44. Et p. 2. Resp. 98.*

Qv. VIII. An contra parentes quoque restitutio detur?

NEG.



NEG. *L. f. C. Qui & adv.* quia arguitur his remediis magna iniquitas, adeo, ut ideo negotium, etfi jure validum, rescindendum sit, quod cum reverentia parentibus debita pugnat. *d. l.* Atque hoc verum est, si immediate contra patrem, ejusque factum, agitur; *Stryk. de U. M. tit. de Min. §. 12. Struv. Ex. 8. th. 56. ibique Dd.*

DISSENTIT *Dn. Berger. ad L. 2. C. Qui & adv. & in resol. ad Laut. tit. de Min. propter L. 11. ff. l. 5. C. dol. mal.*

Secus si contra alium, & v. g. (1) patris creditorem agatur, qui pignus vendidit; vel (2) contra judicem, qui pro patre sententiam dixit. *L. 2. C. si adv. rem. jud.* (3) Contra donatarium, qui a patre accepit, *L. 2. C. si adv. don.* (4) Si filius arrogatus se læsum ex arrogatione dicat, quia hac ipsa restitutione relatio seu respectus patris tollitur. *L. 3. §. 6. Min.* (5) Si contra patrem præscribentem allegatur impedimentum legale. *arg. d. l. f. cum nequitiam hic attingatur factum patris.* (6) In casu *N. 55.* si contra vitricum vel matrem ad secunda vota transeuntem petat restitutionem: Qui proinde textus omnes nihil obstant.

Qv. IX. *An restitutio quoque detur ob minimam læsionem?*

AFF. per *L. 4. h.* ubi exceptio firmat regulam in casibus non exceptis, *L. 6. Min. L. 22. damn. inf.* *Diffent. Laut. p. 75. verb. Dummodo læsio sit alicujus &c.*
Exc. (1) Si majori negotio sit præjudicium, *d. l. 4. junct. L. 21. de* Ut cum quis ædes cum hortulo emit, & in horti quantitate læsus sit, iniquum esset ideo restitutionem totius negotii fieri. (2) Restitutio ex capite doli præcise requirit excessum duorum aureorum, *L. 9. §. f. L. 10. de dol. mal.* ne alterius fama ob rem modicam periclitetur. (3) In emtione quoque non datur restitutio nisi ex enormi læsione, propter incertum rerum pretium. *L. 54. Contr. Emt. junct. L. 2. C. refc. Vend.*

LIB. IV. TIT. II.

QUOD METUS CAUSA GESTUM, etc.

Qv. I. *An editum hoc detur propter vim ablativam, expulsivam & turbativam?*

P p 2

Ar.

