

Am 20. Sept. 1711



1
2
3
4
5
6
7
8
9
10
11
12
13
14
15
16
17
18
19
20
21
22
23
24
25
26
27
28
29
30



DISPVATIO IVRIDICA 35
DE

**DISCRIMINE
TEMPESTATIS
MARINAE,**

See = ^{Ben}Schaden/

occasione l. 3. Cod. de nautico foenere.

QVAM
RECTORE MAGNIFICENTISSIMO

SERENISSIMO PRINCIPE AC DOMINO

DN. PHILIPPO WILHELMO,
PRINCIPE PRVSSIAE, MARCHIONE BRANDENBVR-
GICO, DVCATVS MAGDEBVRGICI GVBERNAT.

RELIOVA.

IN REGIA FRIDERICIANA

P R A E S I D E

DN. IVSTO HENNINGO ^{Böhmer/}

D. PROF. PVBL. ET FACVLT. IVRID.

ASSESSORE,

PATRONO AC PRAECEPTORE SVO AETERNVM
DEVENERANDO

IN AVDITORIO MAJORI.

AD DIEM 15. NOVEMB. A.M.DCCCLIX.

PVBLICO ERVDITORVM IVDICIO SVBMITTIT.

AVTOR,

HENRICVS KELLINGVSEN,
HAMBVRGENSIS.

HALÆ MAGDEBVRGICÆ.

TPYIS IOH. CHRISTIANI ZAHNII, ACAD. TYPOGRAPHI.

DISPUTATIO IURIDICA

DISCRIMINE
TEMPORIS
MARINAE

1700

1700

1700

RECTORI ACADEMIAE

DR. PHILIPPO WITHELMO
PRINCIPIS MARCHIONIS DE BRUNNENBURG
PROVINCIAE MAGISTRI R. C. C. C. C.

IN REGIA FRIDERICIANA

PRÆSIDI

DISPUTATIO IURIDICA

DE PROLE ET SUCCESSIONE

1700

PHILOSOPHO ACADEMIAE

1700

1700

1700

1700

1700

1700

1700

1700

1700





DISSERTATIONIS

DE

DISCRIMINE TEMPESTATIS MARINAE.

Cap. I.

DE VARIIS GENERIBVS DISCRIMINIS TEMPESTATIS MARINAE.

S. I.



Natura abhorret a morte, imo & audaces *su-* Natura abhorret a pe-
gunt, quando iam prope mortem vident, ut horret a pe-
ait Sophoc. in Antig. v. 585. & tamen, ricultis,
quod mireris, homo tot periculis se expo-
nit, tantaque discrimina subit, quæ præsentem sepe mortem prælagiunt.
Ea pericula sane sunt rarissima, quæ si offendas
minimum damnum, si rem feliciter geras, ma-
ximas utilitates afferunt; vt recte iudicat Gylippus apud Thucy-
didem lib. VII. In tantum enim cupiditatibus suis regitur ho-
mo, vt etiam pericula non necessaria subeat, modo finem, quem
intendit, obtinere possit, vt ut lucrum, quod exinde sibi pro-
mit.

mittit, tanti pretii non sit, vt vitam propterea tot exponere periculis necessum habeat. Bene Horatius *lib. I. Ode III: audax omnia perpeti, gens humana ruit per vetitum nefas, nil mortalibus arduum est.* Longum imo infinitum foret, si hoc ipsum ex ipsis rerum argumentis declarare sustinerem, quæ cuius obvia sunt, & in vita hominis quotidiana occurrunt. Sufficiat, nunc *quidem ad discrimina tempestatis marinae* prouocare, quæ licet sat ardua & terribilia sint, non tamen deterrent homines a nauigationibus, non impediunt, quo minus homo se infido mari committat, & neglectis quibuscunque tempestatibus per æquora currat. Quem deterrent exempla eorum qui in aquis perierunt, qui iacturam omnium bonorum suorum in mari fecerunt? Cum itaque talis sit conditio hominum, vt pericula maris haud euitent, inde euenit, vt non raro quoque in Iurisconsultorum scholis *de damnis in mari perpeffis*, & *de naufragiis* concertationes exsurgant, & legum auxilium exposcant, & ita a scopo nostro quoque haud alienum iudicauimus, istorum naufragia ex terra intrueri, & quasi in litore positus, *discrimina tempestatis marinae* secundum legum præcepta euoluere, & publica dissertatione, quid circa illa iustum sit, explicare.

Ratio
Tr
mi.

§. II. Denominationem rubricæ desumsi ex *l. cum proponas 3. C. de nautico foenore*, vbi Imperatores amissarum mercium damnum non ei in casu proposito adscribendum esse censent, qui susceperat periculum ex hac ratione, quod non *ex marina tempestatis discrimine* sed ex præcipiti auaricia & in ciuili debitoris audacia accidisse adseueratur. Denotat ergo *discrimen tempestatis marinae* periculum, quod ex maris tempestate oritur, quo sensu in iure sæpe hæc vox alias deprehenditur, vt in *l. 1. C. quæ res vend. l. vli. C. de poen. jud. l. 16. C. vbi causa fisci L. 39. §. 1. de leg. 3. l. 7. ff. de iniur.* Sicuti vero periculi significatus in iure varius & ambiguus est, & sæpe pro effectu periculi h. e. casu quolibet aut damno tam fatali quam culposo accipitur, ut in *l. 5. ff. commod. l. 10. §. fin. eod. l. 19. ff. de hered. petir. l. 14. §. fin. ff. de furt.* ita *discrimen* non tantum periculum ipsum, sed etiam effectum eius potissimum, seu detrimentum denotat, quamuis *incit. l. 3. maioris*

ris

TEMPESTATIS MARINÆ.

ris de clarationis gratia simul mentio fiat *de trimenti*, quod ex discrimine tempestatis marinæ accidit. Vnde etiam in vernacula Unglück zur See & See Schaden sepe promiscue sumuntur. Hic itaque non tantum agendum est de variis casibus & infortuniis maritimis circa navigationem obuentibus, sed etiam de ipso damno, quod inde accidere solet. Porro etsi discrimen tempestatis marinæ tantum illud detrimentum denotet, quod *ex tempestate von Ungewitter* reddundat, non raro tamen etiam hæc vox metaphorice etiam in genere *perturbationem, perniciem & infortunium* denotare solet, & ita in genere quoduis infortunium maritimum hic quoque denotat.

§. III. Ut itaque ius ad factum, ad varios casus & tot di- *Progressus*
scrimina rerum applicari possit, paulo distinctius & specialius *ad ipsum*
discrimina varia marina intuebimur, memores illius, quod *thema*,
Poëta canit:

*Suaue mari magno turbantibus aquora ventis
Et terra magnum alterius spectare laborem,
Non quia vexari quemquam est incunda voluptas
Sed quibus ipse malis careas, quia cernere suaue est.*
vid. Lucretius lib. II.

§. IV. Quisnam primæ ratis molitor fuerit, & intutum *De autore*
hoc iter primus ingressus fuerit, antiquorum magna & insu- *prima na-*
perabilis fere est contentio, uti apparet ex tot sententiis vete- *navigationis,*
rum, quas curiosè collegerunt Lilius Gregorius Gyraldus *deve*
naui. c. 1. & Polydorus Vergilius *de inuent. rerum lib. III. c. 15.* Sed
cum nostrum non sit, tantas componere lites, & tota hæc quæ-
stio magis curiosa, quam utilis sit, superfedebimus huic labo-
ri, illud interim facile indulgentes, audacissimum illum fuisse,
qui primus navigationem instituit, si pericula & discrimina *Audax pri-*
consideramus, quibus nauigantes omni momento expositi *mus nauia.*
sunt. Grauissimis pro more hoc exponit verbis Horatius

lib. I. ode 3.
*Illirobus & as triplex
circa pectus erat, qui fragilem truci*

4 Cap. I. DE VARIIS GENERIB. DISCRIM.

commisit pelago ratem
primus, nec timuit præcipitem Africam
Decerantem Aquilonibus;
Nec tristes Hyadas, nec rabiem Noti,
quo non arbitror Adria
Maion tollere seu ponere vult freta:
Nulli quæ mortis timuit gradum?
qui sicis oculis monstratæ naransia
qui vidit mare turgidum &
infames scopulos Acroceraunia.

Unde Plutarchus in vita Catonis refert, eundem dicere confue-
 visse, se pro tribus rebus per omnem vitam poenitentiam egis-
 se, si quod arcanum mulieri credidisset, se per aquam traicisset
 quo poterat terra proficisci, si aliquis dies per incuriam sine studio tra-
 sisset. Similiter Seneca in *Med. v. 301.* ad mentem Horatii canit:

Audax nimium, qui freta primus
Rate tam fragili perfida rupit
Terrasque suas post terga videas
Animam lenibus credidit auris:
Potuit tenui fidere ligno
Inter vitæ mortisque vias
Nimum gracili limite ducto.

An damnata §. V. Ex quo statim concludendum esse videtur, discrimi-
maritima mina tempestatis marinx inter casus fortuitos haud esse refe-
inter casus renda, sed magis culpæ adscribenda, cum imputandum ei vi-
fortuitos deatur, qui se periculo temere commisit. Qui enim periculo
referri pos- se exponit, vitæ renunciare dicitur, l. principes 6. C. de princip. a-
sini, gent. in rebus ibique glossa conf. Sigismund. Scacc. de commerc.

§. I. qu. 7. p. 1. n. 17. & in L. mela. II. pr. ff. ad L. Aquiliam culpæ ad-
 numeratur, si quis loco periculoso se commiserit. Admo-
 dum scite Plautus in *rudente act. II. sc. 6. v. 1.* ait:
Qui homo se miserum & mendicum volet,
Neptuno credat, sese atque atatem suam:
Nam si quis quid cum eo rei commiscuit,
Ad hoc exemplum amittit ornatum domum,

§. VI.

§. VI. Hoc intuitu non defuere, qui navigationes in totum reprobarent, & in classem rerum illicitarum ponerent. Sic Ferdinandus Vasquius lib. I. quæst. ill. c. 20. §. 21. disertè ait: *secundum que, quam natura hominum insitum sit, sui corporis periculum vitare, tam in iuribus natura dedit esse intelligendum est, ut non audeant navigare, & n. 22. concludit, navigationes audere aut captare esse contra ius naturale & contra tutelam & defensionem sui corporis unicuique natura datum.* Idem lib. II. c. 51. n. 45. audacius ait: *navigare etiam impossibile reputatur, ne dum nimis difficile, nec quicquam est, quod magis ipsi natura adversum pugnans contrarium esse intelligatur, quam navigatio.* Ipse Horatius lib. I. od. 3. quoque iudicavit navigationem esse nefas, dum ita canit:

Nec quicquam Deus abscedit

Prudens Oceano dissociabili

Terras, si tamen impie

Non tangenda rates transiliunt aquora.

Idem lib. III. ode 24. eandem sententiam repetit:

Quid leges sine moribus

vane proficiunt? si neque ferendis

Pars inclusa caloribus

Mundi, nec borea sinitimum latus

Duræque solo niues

Mercatorem abigunt? horrida callidi

Vincunt aquora nautæ.

Neque dubium, quin hoc intuitu Lycurgus lege cauerit, ne Spartani vel nauta fierent, vel nauali prælio pugnarent. Plutarch. in Lacon. instit. p. 239. lit. D. Ipse Columella præf. lib. I. iudicat, quod homo terrestre animal rumpat sedus nature. add. Rappolti Comment. in Horat. ad od. 3 lib. I. vbi idem testimonio Xenocratis confirmat.

§. VII. Alii vel ideo navigationem nefas esse iudicarunt, *Sententia, quod secundum Hesiodi mentem graue esse iudicauerint, mori Ethnico-in fluctibus.* Scilicet Stoicorum Philofophia hæc erat: *animam in ram, ipsam tamen esse corpus tenuissimum & naufragio obrui & extin-* qui

qui posse. vid. Pétrus La Sena *de iis qui in aquis pereunt. c. 3.* Adscribunt hoc dogma potissimum Homero, quod Synesius publice professum esse constat, *vid. Synes. Epist. 4.* & plenius probat La Sena *cit. ir. c. 9.* Inde quidam crediderunt, parricidas vel ideo in aquis abiici solitos fuisse, ut propter tam enorme crimen non corpus modo, sed, si possibile foret, etiam ipsam animam extinguerent, delerent, & suffocarent Iacob. Guther, *de iure mar. lib. I. c. 9.* Petrus la Sena *cit. l. c. 9.* Eiusdem sententiæ fuisse Virgilium, dum *lib. I. Aeneid.* Aeneam ingemiscentem inducit, putat Seruius, aens: *Ingemit non propter mortem, sed propter moris genus, nam secundum Homerum graue est perire naufragio. Nam anima ignea extingui videtur.*

Generalis
responsio
ad prece-
dentes ob-
iectiones.

§. VIII Verum non necesse esse duco longo circuitu uti, in reiciendis sententiis, cum dogma Homericum satis insanum sit, & immortalitati animæ repugnet, de qua sapissime Ethnici titubarunt, quanquam Synesius Episcopus excusari non potuit, quod suscepto episcopatu dogma illud nefandum veritati scripturæ sacræ anteposuerit, plus Homero suo, quam Deo credens. Vasquii argumenta itidem satis leuia sunt, cum non omne, quod periculis obnoxium est, repugnet iuri naturæ. Neque enim nauigantibus tantum triftiores casus imminet, sed etiam qui terrestribus se implicant negotiis: *illum bellantem arma decipiunt: illum diis vota reddentem penatum suorum ruina sepelit: ille vehiculo lapsus properantem spiritum excusit: cibus avidum strangulauit, abstinentem frugalitas, si bene calculum ponas, vbique naufragium est,* ait Loccenius *de iure marit. lib. II. c. 1. §. 3.* Quin etiam in sacris ex ipsa nauigatione Dei providentia admiranda prædicatur, quod *dei viam in mari Prou. XXX 19.* & inter fluctus semitam firmissimam, *Sap. IV. 4.* Nec quod ad abusum trahantur, statim ipsam rem illicitam faciat. Si magna pericula nauigationem sequuntur, sunt tamen earum quoque sua commoda, quæ ex ea in totum genus humanum redundant, quæ summam expendit Stypmann, *de iure maritimop. 1. c. 2.*

Non omnia
damna ma-

§. IX. Ex quo nunc concludo, quod non omnia discrimina

TEMPESTATIS MARINAE.

mina tempestatis marinae culpa sint adscribenda. Hoc admitto, *culpa ad-*
quod, qui in re illicita versatur, illi omnia imputentur, quae *scribenda.*
xinde sequuntur. Verum haec tenus offensum est, navigationem esse rem licitam iuri naturae haud repugnantem, cum promoueat commercia inter gentes, & rebus publicis admodum proficua, ne dicam necessaria sit, quo intuitu recte iuris gentium dici potest *l. 5. ff. de J. & J. cum necessitate exigente inuenta fuerit §. 2. J. de J. N. G. & C.* Vnde naufragium in iure etiam inter casus fortuitos refertur *§. 2. Inst. quib. mod. re contrah. obligat. l. 12. §. 1. ff. de usufr. & equiparatur vi maiori l. 3. §. 1. ff. naut. caup. stab. & qui periculum navigationis suscipit, casum fortuitum suscipere dicitur. l. 3. ff. de naut. foen. l. 3. cod. Eod. conf. Libanius in sine Basil. ubi egregie de utilitatibus navigationum edisserit. Satis scite nauta quidam pericula maris metuentibus respondisse fertur; interrogabatur enim, *ubinam mortuus esse eius pater? in mari respondit. ubinam auus? ibidem. at tu cur mare ingrederis? tu reciprocata interrogatione, sic interrogantem nauta alloquitur: amabo dic mihi, ubi pater tuus mortem cum vita commutauit? in lecto: Et ubi auus decessit? in lecto. Cur igitur & Tu ipse lectum ingrederis?**

§. X. Quemadmodum vero alias damna sunt varii generis, ita quoque discrimina maritima ex diuersis fontibus *Diuersa genera damna*
riri possunt. Quaedam enim meris casibus fortuitis adscribuntur, si talis inopinatus euentus accidat in mari, qui humano *minorum mariisimo-*
consilio & prouidentia praecaueri & auerti non potuit *l. 6. §. 7. rum (i) per*
de off. praef. l. 1. §. 4. ff. de O & Al. 15. §. 2. loc. l. 2. §. 7. de adm. rer. ad casum.
eiuit. Vnde etiam notanter casus improuisi dicitur *l. 13. cod. mandat. & fatalitas l. 1. cod. de iure Emphy. fatale autem malum nemo*
effugere potest ut ait Sophocles in Antig. vers. 1444. Et alibi *vers. 1067. idem asserit: sed fatalis potentia potens est, nec eam imbres, aut*
moris, nec terris nec stridentes celeres naues effugerunt. Hoc intuitu *in l. 11. §. 5. de minor. dicitur: quod fato contingit, cuius patri fami-*
lias quamuis diligentissimo potest contingere.

§. XI. Quaedam per culpam contingunt. Haec opponitur diligentiae, & cum diligentia habeat suos gradus, ideo et *(2) per culpam*
iam *pam.*

iam culparum gradus vulgo tres statuuntur. Cum enim in moralibus non ad punctum vti in mathematicis omnia certa mensura & quantitate determinari possint, hinc ratio postulat, vt summum, & infimum gradum & inter has intermedium assumamus. Hoc posito, qui gradum summum diligentiae omittit, culpam leuissimam, qui infimum, latam, & qui medium negligit, leuem culpam committere dicitur, parumque refert, siue in omittendo siue in committendo peccetur. *conf. l. 121. de R. I. l. 91. §. 1. de V. obl. l. 10. pr. §. 7. ff. locat.* Et quia in contractibus non semper eadem diligentia a debitore requiritur, inde culpa, prout in contractibus praestanda est, consistit in *omissione diligentiae debitorum*: qui enim gradus diligentiae haud praestatur, eius omisso quoque culpa non annumeratur. Ceterum extra contractus si damnum inferatur, graduum culparum non habetur ratio, sed indistincte etiam culpa leuissima praestanda est. *l. 44. ff. ad L. Aquil.*

(3) per dolum.

§. XII. Quaedam discrimina marina ex dolo alterius eueniunt. Dolus autem est proaeresis, seu propositum, quo data opera a sciente & volente damnum datur. *l. 7. §. 2. de adm. tu. el. l. fin. §. 1. de in vnd.* vnde semper tales personae praesupponuntur, quae doli participes sunt: neque enim furiosi damnum hoc modo facere possunt *l. 14. ff. de offic. praesid. l. 5. §. 2. ad L. Aquil.* Interim dolus non praesumitur, sed probari debet. *l. 51. pro soc. Klock de contribut. c. 19. n. 667.*

(4) iure licito.

§. XIII. Denique quaedam damna maritima iure permisso fiunt, nullamque iniuriam habent. Toties autem iure licito damna data esse videntur, quando quis in mari seu nauigatione suo iure utitur: qui enim suo iure utitur nemini facit iniuriam *l. 55. de R. I. l. 3. §. 2. ff. de lib. hom. exhib.* Neque enim conqueri potest de iniuria sibi facta, qui adificando luminibus alterius officit, si seruitus nulla sit constituta, nec qui puteum fodit, licet alteri aqua subtrahatur. *l. 24. in f. l. 26. ff. de damn. inf. l. 129. ff. de R. I. l. 6. §. 6. que in fraud. credit.* In mari iidem multa huiusmodi damna occurrere possunt, vti infra videbimus.

§. XIV

§. XIV. Cum non raro contingit, vt dubium emergat, Potissimum vtrum damnum iure licito an casu fortuito, an vero culpa factum consuetudinis referamus, ideo antequam varios marinæ tempestatis casus referamus, & excutiamus, præcautiones quædam præmittendæ sint. Prima ratio est: in damnis datis eorumq; diiudicatione potissimum respiciendum habenda. See coutumen, vt vocantur, vtrum secundum an contra illos actum fuerit. Beneuentus Stracha de nauigat n. 24. Maris consuetudo enim ante omnia seruanda est Baldus in l. 3. §. 4. de offic. proc. Petrus Sarterna de asscurat. p. 4. n. 10. modo non sit reprobata a iure, qualis erat consuetudo, bona naufragorum occupandi, & fisco applicandi, quæ disertis verbis reprobata est in art. 218. C. Carol. criminal. ibi: desgleichen an vielen Enden der Mißbrauch / so ein Schiffmann mit seinen Schiff verfabret / Schiffbrüchig wurde / daß er alsdann der Obrigkeit mit Leib und Gütern verfallen seyn soll. Gail. l. obs. 18. n. 6. vbi in causa Hamburgensium contra Duces Holsatiæ pronunciatum esse asserit. Quando ergo quid factum in navigatione, quod consuetum est, communiter fieri, in eo culpa nulla est. Crauetta conf. 6. n. 88. Vol. 2. conf. Marp. 20. n. 19. maximi enim in rebus dubiis mores loci vel maris attendi debent l. 34. de R. l. Crauetta conf. 206. n. 14. Declarat hoc ipsam Ill. Dn. Stryck in vs. mod. ad tit. de exercit. ab. in casu, de quo in patria mea valde disputatum fuit, vbi nauæ impetabatur, daß er ohne Conuoye gesegelt / qui tamen omnem lapidem mouerat, vt sub tutela navis cuiusdam Batauicæ nauigaret, sed antequam in tutelam eius veniret, in manus hostium der See-Capers inciderat, vbi prouocatum fuit ad consuetudinem nauticam, quod secundum eam egisset, daß es selten möglich wäre / daß die Schiffer von ihrer Abseegelung solche Unterredung mit dem Conuoyer pflegen könten / sondern daß vielmehr im Gegentheil die coutume durchgehends also wäre / daß die Schiffer die Conuoyer in der See suchen müssen / Daher der Schiffer Krufe es an nichts versehen) als welcher die See-Coutumen accurat obseruirt.

§. XV. Altera regula est, vt in rebus nauticis potissimum peritorum iudicio peritorum, qui peritiam rei nauticæ habent, peritis est standum.

B

nim

nim in arte sua credendum est, Pacianus *de locat. quest. 34. S. 5.*
 Stracha *de nauig. n. 25. conf. l. 12. ff. de stat. hom.* quem in fine
 iuramento obstricti iudicium suum ferre debent. Res nautica
 sunt eius naturæ, vt a iudicibus quibuscunque non semper
 intelligi possint, quippe quæ peculiarem suam peritiam
 exposcunt. Sic in patria mea peculiare iudicium Admirali-
 tatis Admiralicits Gericht constitutum est, in quo causæ nauticae
 expenduntur ab eiusmodi Assessoribus, qui singularem
 nauticarum rerum peritiam habent. Conf. Dn. Werlhof *diff.*
de iudicio admiralit. Hamburg. vnde non facile transmissiones a-
 ctorum ad extraneos Iuriconsultos, qui harum rerum notitia
 destituuntur peritiori, permitti debent, vt patet ex sequenti
 responso, quod ab Ill. Dn. Strykio mihi beneuolè communi-
 catum, & *Mens. Mai 1707.* conceptum est, vbi quaestio incidebat
 in causa asecurationis Ob ein HochEdler Rath in Hamburg in
 dieser Asecurationz-Sache nicht befugt sey selber zu sprechen / und
 die Verschickung abgeschlagen werden könne?

Quaestio.

*Rationes
 dubitandi.*

Bei dieser Frage könnte zwar eingewandt werden, daß 1.) die
 transmissio actorum ordentlich denen Partheyen nicht abge-
 schlagen werden können, absonderlich wenn derienige / so dieselbe
 vrgiret / hier zu rechtmäßige Ursache zu haben vermeinen / welche den
 Ansehen nach sich allhie befinden / indem 2.) Bekl. nicht hoffen dürf-
 fen, daß Dn. Iudices anders in dieser Sache sprechen werden / als
 bereits in causa plane simili & eadē Krastt contra König & conf.
 gesprochen worden ist / auch ferner 3.) bey den Iudicib⁹ ad quos
 dieser besondere Umstand sich findet, daß unter ihnen unterschiede-
 lichen Dn. des Raths anzutreffen / welche Iudices a quibus gewer-
 fen / und also Bekl. billig zu verhüten / ne eundem iudicem in
 prima & secunda instantia habeant, auch 4.) Bekl. vermeinen / daß
 Kl. im Rath mehr Freunde / als Sie haben / und also die vota vor
 Sie nicht fallen möchten / ia 5.) gnug seyn könnte, daß die Herren des
 Raths bereits in causa hac plane simili gesprochen / inde non le-
 uis suspicio oriri videtur. *arg. c. personis 20. de testib. Ziegler in*

*Rationes
 decidendi.* diesen allen aber ungeachtet halte ich das
 vor, daß die transmissio actorum in dieser Sache nicht stat sine
 den

den könne/ denn 1.) ist expediti iuris, daß kein Richter die Acta ad extraneum collegium zu verschicken gezwungen werden mag/ prout in terminis tradunt Berlich. P. 1. concl. 59. n. 12. Carpz. P. 3. decis. 243. n. 2. Schwendend. ad Fibig. Process. P. I. c. 2. n. 3. §. 17. reg. 1. Coppen. lib. 2. obs. 109. n. 9. vnde si iudex denegauerit transmissionem, & ipse iudicauerit, propterea non permittitur appellatio, si aliud grauamen deficiat. Meuius p. 4. decis. 334. Welches vornehmlich 2.) als denn stat findet/wenn ein Richter rechtmäßige Ursachen siehet/solche transmission zu verweigern/unter welchen Ursachen nicht die geringste ist/ si pronunciamdum sit, superius materiis, quæ peregrinis Iurisconsultis minus cognita sunt. Meuius p. 5. decis. 358. Brunnem. de iure Eccl. lib. 3. c. 9. §. 2. Neque enim Iudex debet decisionem petere super consuetudine ipsi magis quam extraneo iudici cognita, Meuius ad ius Lubecense lib. 5. tit. 9. art. 7. in notis. Id. p. 3. decis. 40. Berlich p. 1. concl. 59. 12. Brunnem. cit. l. §. 1. ibique nota. Welche Umstände denn 3.) allhier wirklich sich ereignen / da es auf See-Contumen und Handlungs-Gebräuche / vornehmlich aber auf die Beschaffenheit des Hafens zu Port a Port ankommt/welche besser in loco beurtheilet/ als von auswärtigen Rechts-Gelehrten verstanden werden können/zumahl in iudicio daselbst unterschiedliche membra zu finden/welchen die Reise nach Port a Port bequämliche und umb desto besserer von dieser Sache als ein Fremder untertheilen können/wie denn auch die cause reculationum nicht hinlänglich sind/zumahl wenn ratio dubitandi / da alle Richter strepēt machen sollte/solches fast allezeit in allen Fällen / worin bereits vorher in simili gesprochen worden/ geschehen könnte / in dem gar wenige Controuersien im Gerichte vorkommen/ dergleichen nicht schon vorher in lite gewesen/ vielweniger ist es quoad rat. dub. 3. tiam gebräuchlich/ ein ganzes Collegium propter causas quæ tantum vnum alterumue membrum concernunt zu recusiren/ cum aliter integrum collegium recusari non possit nisi ad sit talis causa, quæ singulos de collegio suspectos reddat. Zanger de excepr. p. 2. c. 4. n. 17. Vmnius ad Process. disp. 1. n. 56. Carpz. in process. tit. 3. art. 4. n. 87. 19. Nun sind aber nur 4. Personen



Cap. I. DE VARIIS GENERIB. DISCRIM.

sonen in den Obern Gerichten/ so in prima instantia in dieser Sache mit cognosciret/ da hingegen die übrigen auf alle in solchen Collegio dieses nicht appliciret/ vielweniger das ganze Collegium wegen dieser 4. Personē recusiret werden mag/ die 4te ratio dubitandi gründet sich auf blossē unerwiesene Coniuncturen/ welche so lange nicht attendiret werden können/ bis dieselbe deutlich dargethan/ und endlich quoad rationē stam ist zwar in causa eadem bereits gesprochen worden/ aber contra diuersas personas, & quidem separato processu, mit nichten aber ist wider Bestl. vor diesem Gerichte bisher geurtheilet worden.

Deciso.

Inter casus
fortuitos
est (1) tem-
pestas ma-
rina.

So ist dannhero ein Hochedl. Rath zu Hamburg in dieser Sache ohne transmission selber zu sprechen/ wol besigt.
§. XVI. Pergo nunc ad ipsos casus maritimos qui vi maiori seu mera fatalitate contigerunt. Huc pertinet primario (1.) tempestas marina l. 2. §. 6. ff. si quis caution. l. 2. §. 2. ff. ad L. Rhod. de iact. Hæc enim nemini imputari potest. Hinc Seneca lib. 4. qu. natural. c. 7. homines sapientissimi negant, posse fieri, ut cum grandine aliquis paciscatur, & tempestates munusculis redimat, quamuis munem etiam Deos vincant. Sed tamen subiungit: Ac Cleonis iudicia reddebant in illos, quibus delegata erat cura providende tempestati, quod negligentia eorum vineæ rapulassent, aut segetes perdidissent. Et apud nos in duodecim tabulis cauetur, ne quis alienos fructus incantassit. Rudis adhuc antiquitas credebat, & atrabi imbres cantibus, & repellit, quorum nihil posse fieri, tam palam est, ut huius rei causa nullus philosophi scholasticus intranda sit. Respicit Seneca ad consueta apud Gentes in cantamenta seu carmina magica, de quibus vid. l. 1. §. 3. de extraord. cognit. quæ & suffragia vocantur in l. eorum 4. C. de malef. vbi tantum illa carmina reprobandantur, quæ contra hominum salutem aliquid moliantur. Sed quod mireris, approbantur illa incantamenta, quibus imbres procurantur in salutem hominum. Expresse enim dicitur: nullis vero criminationibus implicanda sunt remedia humanis quæstia corporibus innocenter adhibita suffragia, aut in agrestibus locis: ne maturis vindemiis metuerentur imbres, aut ventis gradinisque lapidatione quaterentur: quibus non cuiusquam salus aut æstimatio laderetur, sed quorum pro-

profuerat actus, ne diuina munera & labores hominum sternerentur. Sic igitur certo modo approbati sunt tempestarii die *Wetterma-cher* quorum tamen artem merito reprobendam censemus, tanquam inanem & futilem, & si ita in hominum potestate foret, imbres & ventos excitare, parum abesset, quin hominibus tempestates marinæ possent imputari: Ceterum egregia tempestatis maritimæ descriptio est apud Ouid. lib. XII. metamorph. Satis notanter itaq; damna ex tempestatibus huiusmodi orta in iure adscribuntur, vi naturali l. 59. locat vel vi diuina l. 25. §. 6. eod. vbi dicitur vocatur vel vis maior, quorsum etiam refer-tur violentia ventorum l. 24. §. 4. de damnis vid. Linck. de iure ventor.

§. XVII. Cum ex tempestatibus plerumque naufragia (2) naufraga-ff. de rei vind. vel vt dicitur in l. 3. C. de naufr. si obruta & submersa fluctibus nauis vel si vniversos violentia tempestatis obrueret. Et quia ad merum casum pertinet, euentus dicitur in l. 2. C. Eod. Ante omnia autem naufragium probandum, quod olim etiam per tormenta fiebat, si nauis de eo interrogarentur l. 2. C. Th. de naufr. Est hic casus eo tristior, quo minus euitari potest, & quo maiorem horrorem animis hominum incutit: vnde apud Ouid. 1. Trist. eleg. II. naufragium describitur, tanquam ma-lum ipsa grauius morte:

Non letum timeo: genus est miserabile leti:

Demite naufragium, mors mihi munus erit.

§. XVIII. Naufragiis fere similis est (III) depradatio pi-ratarum, imo malum grauius quandoque censetur. *Felix nau-bosiumq; nigantium conditio*, ait Quintilianus declam. IX. qui procella modo vis. & saeuo tempestatis incurfus, & albentes fluctibus scopulos atiaque pe-ricula tantum maris pertulerunt: Ego miser naufragiis inuideo captus barbaris manibus: nec tam nexu catenarum vinculus, quam pondere inundatum carcerem culi & vincula macie laxavi. Piratae autem, proprie dicuntur, qui priuato ausu prædam maritimam agunt, & tanquam latrones puniuntur, & sicuti latronum incurfus & rapinae casibus fortuitis adscribuntur l. 23. ff. de R. J. l. 15. §. 2. loca-ti, ita idem dicendum de depradatione maritima. Ab his dif-

ferunt, qui auctoritate publica instructi, prædas maritimas agunt, die Caaper/ qui hostium numero habentur, verum factum eorum eodem modo casui fortuito adscribendum, vti de prædatione piratarum. *cit. l. 15. l. 1. C. de pignor. act. l. 1. C. de pof. §. 2. Inst. quibus mod. re contrah. obligat. ibi latronum hostiumque incursu. vnde quod prædones abstulerunt, ei perit, cui ablatum est. l. 2. §. 3. ad L. Rhod. de iact.*

(A) *Incedia aliqd casus.*

§. XIX. Præterea huc (IV.) pertinet, si *istru fulminis* navis depressa. Lauterbach *in collegio pract. ad L. Rhod. de iactu §. 12. vel alio incendio casuali* vid. Dn. Stryck *de incendio casuali* (V.) si navis ventorum violentia concitata vadum superare non possit *Wenn es auf die Sand. Vence zu sigen kommt/ vbi pierumque navis perit, vnt merces seruentur.* Verum etiam (VI.) sub ipsis vndis & fluctibus hostes latitant, qui nauigantibus infidiantur, damnaque varia causantur. Intelligo *fyrtres & scopulos* in mari latitantes, vt vix euitari possint, quorsum referri debent notissimi illi scopuli prope insulam Scilly *l' Encque & les Cleres* dicti, in quos inclytus ille expeditionum maritimarum præfectus *Chouellus* nuper admodum incidens, misere cum ipsa navi perit. Non nego ytroque casu posse culpam concurrere, si nauta destituatur noticia accurata horum scopulorum, quales plures alias notissimi sunt, vt saxum illud prope Oenlandiam Insulam *die Schwedische Jungfrau* & alii, de quibus vid. Steypan *de iure maritimo p. 3. c. 10. n. 32. seqq.* Quod si itaque propter imperitiam in talia loca periculosa inciderit, non casuale sed culposum inde damnum nascitur, secus est, si non sua imperitia, sed violentia ventorum adigatur vid. *Art. XXVII. 28. 29.*

colliso nauium.

§. XX. Huc potissimum pertinet (VII.) *colliso nauium*, vi facta maris, die an und *überseglung der Schiffe* de qua extat erudita Dissert. illust. Dn. Stryckii anno præcedente habita. Fit mentio huius infortunii maritimi *in l. 29. §. 2. ad L. aquil. l. 1. si sine rupro, aut cum a nullo regetur navis incurrisset. & in §. 3. cit. l. si cum vi ventorum navis impulsæ esset in funes anchorarum alterius, & in §. 4. ibid. si navis alteram contra se venientem obruisset sit an*

ita vis nauis facta sit, qua temperari non potuit, nullam in Dominum dan-
dam actionem. Non nego posse etiam collisionem dolo vel culpa
fieri, sed ita huc non pertinet, verum ad inferius dicenda re-
ferri debet, veluti si vitio funium debiliū collisio facta fuerit.
Interim tamen cum Fabro lib. 5. coniect. 17. non asserendum, ta-
lem impactationem nauis in anchoras factam culpa naucleri ca-
rere haud posse, quod potuerit hoc damnum præcauere, si bo-
nis anchoris & funibus vsus fuisset. Sed si hoc supponimus,
culpa vtique erit, non casus. Verum inde minime fluit
semper naucleri vitium vel culpam subesse, cum vis ventorum
tanta & tam rapida esse possit, cui non funes validissimi, nec
Anchoræ firmissimo ferro factæ resistere queant. Dn. Stryck
de collis. nau. c. 11. §. 17. Plures casus non addo, cum tantum
potiores referre destinaui.

§. XXI. Pergo ergo ad damna maritima culpa data. De culpa
Culpa autem potest esse vel naucleri vel mercatorum conuektorū naucleri.
que. Quod ad culpam naucleri attinet, damnum potest vel
ex casu fortuito, cui culpa præcessit oriri vel immediate ex cul-
pa absque vilo concurrente vel subsequente casu. Huc itaque
pertinet i) si tempore incommodo & vetito nauigat. Respexit huc (i) Propter
ICrus in l. 36. ff. in f. de rei vind. vbi ait, culpa esse reum, qui nauem tempus in-
a se peritiam aduerso tempore nauigat ammisit, si ea naufragio perem-
ta sit. Olim legibus cautum erat, vt tantum a Kal. April. vs-
que ad Kal. Octob. nauigatio esset permissa & ita mense No-
uembri illus quiescere deberet l. quoridie 3. C. de naufr. Inde
mare claudi & aperiri dicebatur, prout nauigatio interdicta vel
concessa erat: Huc pertinet, quod ab. XXVII. 9. legitur de pe-
riculosa nauigatione, quod iam ieiunium præterisset i. e. fe-
stum expiationis instante iam mense Nouembris. Ratio hæc da-
tur in l. ciuitas 6. C. de offic. vob. prou. quoniam tempore hyemis na-
uigatio sæpe periculosa est & semper incerta Iacob Gorhoff. ad Cod.
Theodos. in l. 3. de naufrag. Stypman de iur. marit. p. 32 c. 7. v. 5. seq.
Equidem in l. f. C. de nauigat. Honorius Imp. in alia omnia i-
re videtur, dum constituit, ne onusta nauigia cum prosperior status
munit, sub prætextu hyemis immorari iudices loci permittant. Ve-
runt

rum satis erudite docet Gothofredus *ad l. 34. C. Theod. de nauis*, hoc constitutum esse in casu necessitatis, & ita *extra ordinem* propter famem, quæ eo tempore Romæ erat, cum casus necessitatis & publicæ utilitatis ubique exceptionem a iure communi inducat.

Hodie etiã hyberno tempore licite nauigatur. §. XXII. Sed hodie hæc tempora a gentibus non obseruari, communiter asserunt *Stypman cit. l. n. 24. Stracha de nauis. p. 3. n. 1.* adeoque culpa hodie nulla amplius contrahitur ab eo, qui hyeme nauigat, cum maris consuetudo, die *Seco Coutume*, hoc admittat. Qui autem id facit, quod consuetum est fieri, non peccat. Quin quod aliquando pro conseruatione mercium transuehendarum consultius sit, in hyeme a littore soluere, quale pactum inter mercatores nuper ex patria mea, ad illustrem Facultatem Iuridicam allatum esse memini, quo inter se conuenerant, eine gewisse quantität Citronen zu Genua einzuschiffen/die zu solcher Zeit zeitig/das sie in Januario 1699. nach Hamburg könten gebracht werden/weil als denn diese Waare am dauerbafftesten/und durch das Saison darinn erhalten werden könte. Hinc potius hodie culpa committitur, si nauigatio non instituitur conueno tempore. *Stracha de nauis. p. 3. n. 3.*

Hodie tempus quodlibet idoneū attenditur. §. XXIII. Nihil ergo hodie ad officium naucleri amplius requiritur, quam ne opportunum tempus nauigandi intermittat, h. e. vt dicitur in *l. f. C. de nauiculis. cum prosperior flatter inuitat.* Huc pertinet patriæ mex constitutio in *P. II. tit. 14. art. 5.* vbi dicitur: Ist ein Schiffer betrachtet/ und bleibt so lange liegen/das ihm Gelds entbricht/ der mag wol an Land senden umb Geld/ aber er mag keinen guten Wind verliessen/thäte er das/ er ist schuldig/ dem Rauffmann den Schaden zu erlegen. Quod si naucler de tempore opportuno nauigandi dissentiant, naucler se accommodare debet ad vota maiora, alioquin in culpa est, vt disponitur in *iure Hamb. cit. t. art. 6.* Vnde in naucleris singularis ventorum noticia requiritur *Stypman. p. 3. de iur. marit. c. 8. n. 20.* cum si eam non habeant, facile contingere possit, vt damnum inde nauis sentiat. *Conf. l. 13. §. 1. locat. l. 36. f. d. R. P.* §. XXIV.

§. XXIII. Porro (II) ad officium naucleri pertinet, *ve* (2) *culp. 2.*
optimis instrumentis nauticis, Berecht schaff, / instructus sit. Hoc est, si instru-
 neglecto, insignem culpam contrahit, cum in culpa sit, qui *mentis nau-*
non prouidet id, quod a diligente fuisset prouisum, l. si putator raris idoneis
31. ff. ad L. aquil. veluti si non solidis & firmissimis anchoris & desituitur.
rudentibus, item si debilibus funibus sit instructa nauis, & in-
de perit. Küricke ad tit. X. art. 3. iur. marit. Hansf. Stracha de nau.
p. 3. n. 41. In patrio iure hac de re ita disponitur *p. 2. lit. 14. art.*
36. Es ist ein ieder Schiffer schuldig/ gute starcke Kardeln und
 Windtackeln in dem Schiffe zu halten / da man des Rauff-
 manns Güter mit ein und aussetzen kan. Zerbricht aber das Win-
 dertackel, also daß Schade an dem Guthe geschichet / und daß die
 Besleute dem Schiffer gefraget haben/ ob die Tackel starck gnug
 sein/ und er Ja darzu gesaget/ so soll der Schiffer zu dem Schaden
 allein antworten. Conf. Handuesten Priuilegien, Octroyen Costy-
 men en Wellekeuren der Stad Amsterdam p. 3. l. 5. p. 674. Ius Wisbye.
marit. art. 47.

§. XXIV. Huic proximum est, (III) *si nauis in portu non* (3) *Si nauis*
bene religata est, vt, ruptis funibus, damnum det. De hac cul- *non fuerit*
præspecie ita disponitur in Consulatu maris cap. 224. : Een Schip- bene religa-
per leggende met syn Schip in een Baay Have, of andere plaats, indien ta,
de Koopluyden, die 't scheep zijn, hem anseggen, dat by 't schip sal vast
maaken, en dat de Schipper het Schip niet vast maake, of mogelyk niet
voorsien is von al sodanig gereerschap, als by opgegeuen heeft, een da
Koopluyden tes saake, voorsz. eenige Schaade komen te leyden, is de
Schipper gebonden, die Schaade te vergoeden, dewelke de Koopluyden
daar door sullen geleden hebben. Damnum enim quoque dedis-
se videtur, qui occasionem damni præstat. l. 30. §. per ff. ad L.
aquil. Vnde decisio ICTi in l. 29. §. 2. ff. eod. ad damna culposa
minime referri debet, vbi ait: si, fume rupto, aut cum a nullo regere-
tur nauis, incurrisset, cum domino agendum non esse. Præsupponit
ergo ICTus casum, si nauis satis bene religata, sed vi ventorum
funis ruptus sit, id quod contextus docet, cum ICTus in præ-
cedentibus de damnis culpõsis egerat, in verbis adductis ad
casuale pergit, quod indicat particula diuersificatiua: sed

fi & c. Ill. Dn. Stryk. *diff. de collif. nau. c. II. § 17.* Stracha *cit. l. n. 42.*

(4) *iaetus anchorarum.*

§. XXV. Huc quoque (IV) pertinet, si anchora in prau-dicium aliarum nauium, quae iam in portu sunt, iaciuntur, unde aliis nauibus damnum exsurgit. In *consulatu maris c. 197.* hac de re ita cautum legitur: *Een Schip in een Baay, of Have, of aan een Kuff of andere plaats eerst geankert leggende, moet ydes Schip, dat door na aankomt, syn anker sdaanig leggen, dat hy diegeene, die voor hem legt, geen schaade kan doen; en so hy hem venige schaade doet, is hy schuldig de geheele schaade te vergoeden, en te betaalen.* Vnde etiam in *c. 200.* praeterea disponitur & praecipitur, vt naues, portum intrantes eiusmodi stationes a se inuicem distitas eligant, ne sibi inuicem damnum inferre possint. Cum hoc fere conuenit, quod in iure patrio *p. 2 tit. 14. art. 2* disponitur, vi cuius is, qui primus portum intrauit, ab eo, qui post eum venit, praetendere potest, vt remotiorem locum a se in anchoris iaciendis eligat, alioquin damnum, quod inde redundat, pro culposo merito habetur. Naturale enim est, vt ille alteri cedat, qui iam ante eum portum occupauit, stationemque eligit. Hinc dicitur: *Liegen Schiffe beyeinander in einem engen Hafen / und derienige / welcher seinen Anker am ersten geworffen oder gesetzt hat / zu dem andern / so ist gesetzt / spricht / er möge seinen Anker leicht / und ferner absetzen / denn er liege ihm zu nahe / weigert sich derselbe das zu thun / so mag der ander das Anker leicht / und fúrter von sich legen / hindert und verbietet der ander solches zuthun / Fomt Schade dabon / dem soll der bessern / der das hinderte.* Conf. *ius Wisbyense art. 28.*

(5) *defectus anchoralis*
des Anker = Bo-
vens.

§. XXVI. Debent autem anchorae habere sua signa, indiculaque, vt possit inde constare, in quo loco iaceant. Vocantur alias de *Teckers, Dobbers* of *Boeyens* von de *Ankers* vid. *Consul. maris c. 243.* item *Wachters.* Hinc si nauiclerus haec Indicula omittat, anchorasque ita iaciat, vt a nouiter adueniente naue videri non possint, damnumque inde sentiat, culpam contrahit. In iure patrio *cit. l.* hoc clare prouisum legitur his verbis: *Lieget auch einig Anker ohne Boey oder Abzeichen / und Dahero Schade entstünde / denselben bessert derienige / der seinen Bo-*

ven

yen nicht geleet. Quod si tamen indicula in loco habuit, vbi anchoræ deprehenduntur, & forsan per factum alterius vel alium casum inde amissa fuerint, non tenetur, sub distinctione quæ ibidem occurrit. Interim ille in culpa est, qui signum amouet, de quo casu ita in *consulatu maris*, c. 243 *Een Schipper, de welcke de Tekers, Dobbers, of Boeyens von de Ankers von eenig Schip dat hy hem ge ankeri legt, wegneemt, of doet wegneemen, is gehouden, so die Ankers verloor en raaken, aan den Schipper die de Ankers roe behooren so veel te betaalen, als des selue onder Eede verklaaven sal, datse waardig syn geveest een daarin boven ook alle schaade te vergoeden, die deselue daardor sal geleden hebben.*

§. XXVII. Hoc (VII) parum dubii habet, damnum esse (6) Impericulposum, si per imperitiam nautæ contigit, veluti in fyrtes & *ria nautæ scopulos inciderit cum imperitia culpæ annumeretur. l. 132. de vel gubernatoris.* R. I. Similiter si gubernatoris des *Stuurmanns imperitia alinatoris.* quid fiat, eius culpæ hoc imputandum, vti cautum est in *consularu maris* c. 60. p. 73. his verbis: *En indien hy het geen hy beloofst sal hebben, niet kon, nog verstaat te doen, moet gemelde Stuurmann alle Kosten, en schaade, die 't schip komt te doen, of te lyden, betaalen. Eleganter hac de re iudicat Cicero orat. pro Cn. Plancio p. m. 634. a-* *rens: Omnes istiusmodi artes in iis reprehenduntur, qui cum professi fuerint, satis facere non possunt: non ab iis qui absuisse ab his studiis consuetur.*

§. XXVII. Similiter (VII) culpæ nautæ adscribitur, si nauis non satis sic instructa, vel admodum leuiter tabulis obdus der *Et, vt facile aqua penetrare in eam possit, wenn es nicht wol garniret ist / in eo enim consistit officium naucleri, vt nauis ita rung.* sit instructa, ne mercibus illatis damnum aqua contingere possit. Hoc intuitu in iure patrio *P. 2. tit. 14. art. 34. disponitur: Es soll ein ieder Schiffer auf die Garnehrung / Stauung der Güther / und was demselben anhängig / fleißig auf acht haben / damit der Rauffmanns Güter keinen Schaden leiden mögen. Ent-* *stünde darans Schade / oder die Güter von dem Schiffer oder sei-* *nem Schiff / Voleke verringert wurden / so soll der Schiffer dem Schaden dem Rauffmann / der demselbigen erlitten / von dem Sei-* *nigen*

nigen zu erstatten schuldig seyn. Et in art. 35. eiusdem iuris dicitur: Wenn die Rohbrügge/ und überlauff/ und das Schiff obern Wassers nicht wol gedichtet/ und daher sich Schade verursachet/ so kompt der Schade auf dem Schiffer. Tenentur enim nautæ de recepto, & necesse est, eorum fidem sequi, & res custodia eorum committere l. 1. §. 1. nau. capt. stab. cum, vt ait Vinnius ad Peckium de re nau. p. 5. lit. c. vectores & hospites tempus haud habeant ad explorandam nauarum fidem, sed quodammodo cogantur statim cum iis contrahere, resque suas horum hominum, quamlibet ignotorum, custodia committere. Huc quoque pertinet dispositio Consularis maris c. 59. p. 71. vbi officium naucleri describitur: Desgelyks in de Schipper ok gebouden, al haer goed te verbergen, en te bewaaren, en gaade te staen. Hoc supposito in c. 62. idem fere disponitur, quod iam ante ex iure patrio adductum est. De Schipper moet de schaad draagen van't goed, het welk in't Schip nat bevonden word, en nat geworden is door't water von't verdek of idoor't boord of door gebrek van garniering en indien het kam nat te Worden door't Water, dat het Schip in de boden kryegt, daar't evenwel genoeg gegarniert was, en't door't boord, door't verdek, geen Water gekreegen haad, is de schipper geen vergoeding schuldig. Ratio diuersitatis est, quod posteriori casu officio suo satisfecerit, non vero priori. Quomodo autem iudicari possit, an nauis sufficienter tabulis sit obducta, genoege gegarniert, vt Bataui loquuntur, plenius explicatur in c. 64. consul. maris.

(8) corrosio murum.

§. XXVIII. Huc etiam refero (VIII) corrosionem murum, quæ culpa naucleri in mercibus illatis contingit. Tunc autem in culpa sunt, si feles in nauis haud habeant, quibus hoc damnum præcaueri posset, simili ratione, sicuti fullo tenetur, si mures vestimenta roserint l. 13. §. 6. ff. locati. Stracha de nau. p. 3. n. 48. In Consulari maris c. 65. p. 81. hac de re ita cauetur: Indien't goed in't schip van de Muysen beschadigt word, en in't schip geen kat is, moet de schipper het vergoeden. E contrario, si feles in nauis habuit, verum forsitan mortuæ fuerint, excusatur, vt additur in cap. seq. cons. mar. Maar het sprekt niet, in geualle by in gemelde schip een kat sol hebben als by begint te laaden, en gesejde katten, na dao

dat se von die plaats sullen vertrukken zijn, komen te sterven, of gesturven sullen zijn, en de Muisen eenig goed beschadigt hebben, voor dat se aan een plaats zijn, daar se katten kunnen krijgen. Indien de Schipper aansonts katten koopt so baast als hy aan een plaats weesen sool, daar hy se voor geld, of andersints kan bekomen, en in 't schip set, is hy niet gehouden de schaaft te vergoeden, verwil se door sijn schuld niet ontsont is.

§. XXIX. Præterea committit nauta culpam, (IX) si na⁽⁹⁾vis
nem plus equo oneravit. Stracha de nauta p. 3. n. 13. Lucas de plus aquo
Penna ad l. vn. C. ne quid oner. publ. Stat. Hamb. p. 2. tit. 14. art. 24. oneravit.
Consulatus maris cap. 181. seq. (X) si nauclerus navigationem alii⁽¹⁰⁾ si alii
committat, domique maneat. Secundum mores nauticos enim i-
pse iter suscipere tenetur, vt dicitur in Consulatu maris c. 191. Een
Schipper, die sijn Schip an Koopluyden, of andere personen verhuurt, kan
fig niet verschoonen, van in persoon oop reys te gaan, ten waare sulks te
vooren toen by het schip verhuurden, bedungen was, en so by sonder con-
sens der Koopluyden 't huys blijft, is by schuldig, al de schade, die gemelde
Koopluyden op die reys sullen lieden, en die sy door schuld des Schipper,
die 't huys gebleven was, sullen geleden hebben, goed te doen, en te betaa-
len. Est enim personæ singularis industria & peritia electa,
quo casu substituendi facultas cessat. Brunnem. ad l. 31. n. 2. ff.
de solut. Hondedæus vol. 1. conf. 55. n. 77. seqq. Menoch. lib. 2.
præf. 38. Refertur huc potest decisio l. 31. pr. de solut, ex qua Brun-
nem, cit. l. n. 1. infert, in operis artificialibus, in quibus vertitur inge-
nium & ars, in dubio personæ industriam electam conferri. Equidem
in l. 1. §. 5. de exerc. act. dicitur, quod magister nauis alium sub-
stituere possit, sed hoc tantum effectu, vt exercitor æque ex fa-
cto substituti, quam magistri obligetur. (XI) Si nauclerus mer.⁽¹¹⁾ Si mer-
ces receptas alii nauis imponat sine voluntate mercatorum, ces receptas
vid. Stat. Hamb. p. 2. tit. 14. art. 4. vbi dicitur: Setet in aliam
ein Schiffer einige eingenommene Güter in ein ander Schiff / ob-
ne Vollbobot derienigen / die sie ihm eingeladen haben / und solch
Schiff auf der Reise zu nichte käme, so soll der Schiffer den Scha-
den bezahlen. Simile quid in iure disponitur in l. si vehenda 10.
§. 1. ff. ad L. Rhodiam de iactu, vbi tamen hæc additur limitatio: si
vtraque nauis ea navigatione perit, quæ limitatio quoque in patrio
iure repetitur, quia ita nulla culpa ordinata ad casum præces-
sit.

fit. Brunnemann. *ad cit. l. sed æque peritura fuissent*, si vel maxime in aliam nauem non fuissent translata Vin-
 (12) *si por-* *cius ad Perkin cit. l. pag. 286. (XII) Si nulla necessitate coactus*
tum illicite in itinere ad litus appelle vel portum ingreditur, modo hoc fiat sine
ingreditur. consensu mercatorum, damnum enim si quod inde contingit,
 pro culposo habetur. Consulat. maris c. 99. (XIII) *si propter ini-*
micitias nautæ nauis damnum patiatur l. 25 §. 4. loc. (XIV) si præcipi-
ti auaritia ductus nulla motus causa devia sectatur loca: minus recte
 enim nauigat. l. 8. C. de nauicul. (XV) *si sub ductu nauis bellicæ baud*
nauigauit, vbi tamen potuisset, & ipsi hoc iniunctum est, das er
 mit Conuoye verretten soll III. Dn. Stryk in *V. M. lit. de exerc. act.*
 § 3. 4. Et in genere, quoties alias contra officium suum vel
 fidem pactorum agit, vel alias in mora est. Werner *de contrib.*
propter act. lb. 31.

De culpa
 mercato-
 rum.

§. XXX. Præterea etiam detrimentum marinum con-
 tingere potest culpa mercatorum con: eorumque. Huc pertinet,
 si nauis tempestate marina quassata fuerit, vt refectione indigeat,
 & tamen mercator in causa sit, ne nauclerus possit intrare
 portum. Equidem in Consul. mar. c. 99. p. 129. cauetur, quod
 nauclerus sine consensu mercatorum portum intrare non possit.
 Interim si inique & sine ratione dissentiant, damnum omnes,
 quod inde euenit, resarcire tenentur. Porro in culpa
 est mercator, si, quæ in nauim infert, specificè nauclero hand
 indicat. Debent enim mercatores hodie accuratam specificationem
 mercium suarum nauclero tradere, alioquin si damnum postea
 oritur, non de aliis, quam illis tenentur, de quibus certior factus
 est, secundum mores nauticos. In consul. mar. c. 112. p. 143.
 id ipsum clare prouisum est his verbis: *Te weeten als het schip onder Zeyel, en buyten gaats is, moeten de Koop-*
den de boorsgesellen en passagiers, en een ygelijk, die goed in 't schip heeft,
by den schrijuer gaan, en het goed, dat sy in 't schip sullen gebrachte heb-
ben, aangeuen, en so sy dat niet doen, is de Schipper nog de Schrijuer in-
ge: w schaaide, die het goed, of de Koopmannschap mogt ouergekomen
zijn, gebouden. De iure ciuili Romano in emissionem huius specificationis non videtur culpa commissa fuisse, vti apparet ex
l. 1. §. f. ff. nauit. Caup. stab. vbi merces nautæ periculo esse dicuntur

tur

tur siue ei assignata fuerint, siue non. Conf. Vinnius & Pec-
 kius in *tr. de re nau. ad cit. l. 1. Struu. ex VIII. th. 108.* Ludouicus
 Peguer. *decis. 45. in addit.* Sed consuetudines maritimæ
 specificam designationem, quam ni fallor *connossement* vocant,
 requirere, patet ex *consulatu maris cit. l. vbi consuetu lines nau-*
ticæ collectæ leguntur, vt dicitur in rubrica c. 44. Hier beginnen
de gade Kostumen van de Zee. Vnde solius mercatoris detrimen-
 to sunt merces haud indicata. Conf. *mar. c. 113. p. 145.*

§ XXXI. Possunt etiam respectu aliorum obligati esse *Alia exem-*
 mercatores conuectoresque, & ita ratione horum culpam *pla ad-1*
 committere. Sic qui mandaterio nomini merces recepit, vt *duntur.*
 ipse per se eos transferret, non alii rursus commendaret, tene-
 tur de omni casu, si alii commiserit merces, de quo plenissi-
 me disponitur in *consul. maris. c. 267. p. 447. seq.* Similiter si
 mercator iure societatis aliis obligatur, & simul tanquam in-
 stitor negotiationi præpositus est, & tamen leges præpositio-
 nis transgreditur, damnus, quod ex discrimine tempestatis
 marinæ accidit, in eum redundat, sicuti enim institor si fines si-
 bi præscriptos excesserit, etiam finito officio conueniri potest,
l. 1. §. f. ff. quod vs. l. 5. §. 11. l. 11. §. 5. ff. de instit. act. ita multo magis
 societatem obstringere nequit suo facto, quod contra pa-
 etum suscepit, sed suæ culpæ adscribere debet. Sed cum va-
 riis contractibus aliis id contingere possit, infinitum foret, o-
 mnes culparum species hic referre, quæ ex ipsis contractibus
 facile haberi possunt.

§. XXX. Pergo ergo breuibus ad detrimenta maritima *Damna do-*
 dolo causata. Pertinent huc illi, de quibus mentio fit in *l. 3. §. lo causata*
8. ff. de incend. ruin. naufr. quorum scilicet fraude aut consilio *in mari.*
 naufragi per vim suppressi sunt, *ne nani vel is periclitantibus opitu-*
lentur, in quos tanquam sicarios ex lege Cornelia agi poterat.
 Horum naufragia supprimentium quoque fit mentio in *l. 3. §.*
4. ff. ad L. Cornel. de Sicar. Conf. *Non. Leon. 64.* Similes sunt illis,
 qui diripiunt naufragos, quale quid olim publicani saepe au-
 debant *l. 9. ff. ad L. Rhod. de iact.* Pariratione pro damno do-
 loso reputandum illud factum, quod in *l. 2. Legum Rhod.* apud
 Peck

Peck. de re nauit. p. 16. habetur. Verba legis Rhodix sunt hæc :
*ſi exercitore conſentiente nauis alterius anchoras in portu vel in littore
 ſtationem habentis nauæ rapuerint, atque inde nauem anchoris ſpolia-
 tam perire contigerint, his ita accurate probatis, omne damnum,
 quod nauigio & iis, qui in eo ſunt, accidit, exercitor ille qui
 rapinam fieri permifit, in ſolidum præſtet. Idem quoque
 iudicandum de his, qui indicula ſauferunt dolose, die
 Hoyè von dem Anckers, vt nouiter aduertantes anchoras videre
 non poſſint. Conſul. mar. c. 243. Sic poteſt naufragium volun-
 tarium fieri, quod exemplo illuſtrat Ill. Dn. Stryk diſp. de collif.
 nau. c. 2. ſ. 24. de exercitore, qui nauclero ſuo in mandatis de-
 derat, vt voluntarium faceret naufragium, ne dominis nauis
 aut mercium venditarum pecuniæ maximam partem conſu-
 mta & dilapidata rationem reddere teneretur. Adducitur
 præterea caſus damni dolo cauſati ex iure maritimo ſuecico p.
 5. c. 6. vbi ita diſponitur: Wolte jemand ſo geizig ſeyn zu einè mör-
 deriſchen Gewinn/ daß er unterm Schein von Fiſchen bey Nachts
 zeiten auf dem Bothe oder einer Klippen ein Feuer anzündete/ oder
 auch allerhand Griffe gebrauchte/ daß er dadurch die Seefahrende
 an ihrem Cours an Grund verleitete/ ſo daß das Schiff/ Guth o
 der Volck dadurch zu Schaden und Unglück käme/ derſelbe / wie
 auch alle die/ ſo mit ihm in Rath und Geſellſchafft gewefen/ ſollen
 am Leben und Eigenthum nach Art und Weiſe / als der Schade
 und die That grob und groß zu ſeyn beſunden wird/ geſtraffet wer-
 den. Sic etiam collifio nauium dolo fieri poteſt, de quo caſu
 ſermentio in iure Wiſbycenſi art. 27. vbi ita: Es begiebt ſich un-
 terweiſen/ daß unter andern guten Schiffen ein altes Schiff in dem
 Weg leget/ damit es allen erlittene n Schaden vom andern bezah-
 let kommen möge/ da es von andern Schiffen zernichtet würde.*

*Damnum
 inre datum
 (i) per ia-
 tum.*

§. XXXIII. Denique damnum iure datur (i) per iactum,
 ſi laborante nauæ leuamentum eius neceſſarium ſit, talis ia-
 ctus enim omni iure permiſſus eſt, & ita aduerſus eum, qui
 mercēs eiecit, nulla actio de damno iniuria dato competit l. 14.
 pr. ff. præſer. verbis. *Neceſſitas enim magnum humane inſelicitatis
 patrociniū eſt, vt verbis Senecæ vtat lib. IV. contr. 37. Idem a-
 libi ait: Neceſſitas eſt, qua nauigia iactu exonerat. Neceſſitas eſt, que
 rui-*

ruinis incendia opprimit. Necessitas est lex temporis. Vt autem, iactus licite & iure permisso fiat, requiritur, vt nauclerus prius deliberet desuper cum mercatoribus conuectoribusque, illisque praesentem necessitatem proponat. In consulatu maris art. 97. formula propositionis a Nauclero faciendae ita proponitur: Heeren Koopluyden indien wy niet werpen, loopen wy ten nyterste gevaar van lyf en goed, en alles, wat hier is, te verliezen; en indien gylteden heeren Koopluyden verstaat dat wy sullen werpen, kunnen wy met Gods hulpe ons liyf, en een groot gedeelte der goedere behouden; en so wy niet werpen, is het geschapen, dat my met al het goed sullen blijven. In antiquo iure Wisbycensi art. 20. 19. & legibus nauticis Philippi II. art. IV. eadem necessitas explorandi consensus mercatorum nauclero imponitur. Sed ante omnia necesse erit patriae mex consensus adducere, quia in iure stat. P. 2. lit. 16. art. 1. ita disponitur: Ist ein Schiff in Wassersthoh/ u. der Schiffer begehrt zu werffen/ so soll man die Frachtleute fragen/ ob es ihr Wille sey. Ne vero putes, damnum ita contingere communi consensu nauigantium, non vero iis iniuris, statim additur: Ware es denn ihr Wille nicht/ und dem Schiffer samt zweyen oder dreyen von den Schiffinnamern deuchte/ es ware besser gethan als gelassen/ so mögen sie werffen &c. Dn. Stryk in VJ. Mod. ad tit. de Leg. Rhod. de iactu §. 2.

§. XXXIII. Alia species damni iure licito dati est in l. 29. (2) *Si funes §. 3. ff. ad L. Aquil. vbi I Crus ita: si cum uentorum nauis impulsu praecidantur effectus in funes anchorarum alterius, & nauis funes praecidissent, si nautae lo alio modo, nisi praecisis funibus se explicare poterunt, nulla actio danda est. Ratio in simili casu datur in l. 3. §. pen ff. de incend. ruin. nauis, nec enim iniuria hoc fecit, qui se uerui uoluit, cum alias non posset. Idem in cit. l. 29. applicatur ad casum, si nauis in retia sine nauis culpa incidit, quibus se absque incisione retium explicare non potuit. Huc etiam Pufendorf. de I. N. & G. lib. VIII. c. 2. §. 4. refert nauarchas, qui in flatu belli periculossimo ignem pulueri pyrio iniiciunt potius, quam vt vna cum nauis in hostium potestatem perueniant &c.*

Cap. II.

DE ORDINARIA PRÆSTATIONE DETRI-
MENTI MARITIMI.

§. I.

*Connexio.**Præstatio
damni
quoruplex.*

Quemadmodum in c. *anted.* ostensum est, quadruplici ratione damnum posse contingere, ita nunc eodem ordine videndum erit, quis damnum illud, quod ex discrimine tempestatis marinæ euenit, præstare & rescire teneatur. De casu notæ sunt regulæ: *quod res percat suo domino*, seu quod casus in nullo contractu præstetur. Ast quoniam hæ regulæ vel non vniuersales sunt, vel quodammodo obscuræ, iuuabit, rem distinctius proponere. Videlicet præstatio damnorum marinorum est duplex vel *ordinaria* vel *extraordinaria*. Illa dirigitur secundum regulas iuris communis. Hæc vero discedit a regulis illis, & hoc intuitu *exceptionem* constituit. Cum autem primum de *regula* videndum sit, illam hoc capite exponendam duco, reliqua ad *exceptiones* pertinentia capiti sequenti reseruaturus.

*An res pe-
reat suo do-
mino.*

§. II. Equidem *quod res percat suo domino*, communiter asseri solet, & in nonnullis contractibus vsu suum habet; Verumtamen hæc regula minime ita comparata est, vt omnibus contractibus applicari queat. Est enim illis tantum propria, in quibus res alterius penes alterum est cum obligatione restituendi, ita enim res non illi perit, qui eam ex contractu tenet, vt commodatorio conductori &c. sed domino cui erat restituenda. ¶ 6. C. de pign. act. l. 18. pr. commod. l. 23. inf. de R. I. l. 25. §. 6. loc. l. 52. §. 3. ff. pro soc. l. 1. §. 4. ff. de obl. & act. l. 1. §. 7. ff. de admin. rerum ad ciuit. pertin. in quibus & similibus textibus magis *negatiue* quam *positiue* asseritur, quis casum præstare debeat. Huc enim vnice collimant, quod casus nocere non debeat ei, qui alteri ex contractu obligatus est ad quid præstandum. Ex quo statim per bonam consequentiam fluit, alteri casum obesse, cui quid præstandum erat.

§. III.

§. III. Hoc considerans generalem existimo posse con- *Casus regu-*
 fitui regulam, *rem perire ei, cui ex contractu debetur, vel casum lariter no-*
 fortuitum nocere ei, cui aliquid ex contractu debetur seu præ- *ter ei cui*
 standum erat. Non tantum enim hæc regula alteram, *quod res debetur*
res pereat suo domino, in se continet, sed etiam latius euagatur, &
 ad quæuis alia negotia applicari potest, in quibus prior regula
 officium suum perdebat. Quod ut eo clarius fiat, præmitten-
 dum est, aliquid deberi posse vel *in genere vel in specie*. In ge-
 nere debetur *quantitas*, vel si non *certum corpus vel individuum* in
 obligatione, sed *generaliter* res demonstrata est, & hæc perire
 moraliter nequit, adeoque de huius casu fortuito frustra labor-
 andum videtur, *l. u. C. si certum petat.* & consequenter debitor
 semper in nexu manet, ut rem quandam certam iam elegerit,
 & solutioni destinaverit, illa tamen ante solutionem perire-
 rit, non enim hæc, quæ periit, præcise debetur, sed quantitas.
 Deberi autem *in specie* dicitur, quando *certum corpus* in obliga-
 tione est, & de tali debito, eiusque interitu primario hic agen-
 dum est. Quando itaque casus accidit in re *in genere* debita,
 tunc res, quæ forsân destinata erat solutioni, perit illi, qui eam
 debet: si autem res *in specie* debita perit, illi perit, cui debetur.
 Et hoc est, quod alii asserunt, *debitorem speciei liberari per interitum*
rei. Regulam autem hanc etiam alteram, *quod res pereat*
suo domino, continere, inductione exemplorum potest, quan-
 do enim in locatione, pignoratitio contractu, commodato, de-
 posito &c. res suo domino perire dicitur, reuera perit illi, cui
 debetur, cum conductor, commodatarius, creditor &c. ad
 res acceptas restituendas obligentur, & hoc intuitu debitores
 dici possint. Sed præterea etiam latius se extendit, & aliis
 negotiis, veluti emtioni, stipulationi, donationi &c. appli-
 cari potest, in quibus prioris regulæ usus esse nequit.

§. IV. Quemadmodum vero hæc regula, *res perit illi, cui* *Regula præ-*
debitur, vnice tunc adhibenda, si inter illos, qui contraxe- *dicta tan-*
 runt, quæstio, de casu fortuito præstando, incidat; ita facile *tum locum*
 patet, eius applicationem cessare, quoties extra contractus *habet in-*
 versamur, & forsân res pereat, tunc enim alii quam domino pe- *contracti-*
 rire bus.

*Si extra
contractus
casus in ci-
vili naui
perit suo do-
mino,*

rere nequit, quia casus ita alteri imputari nequit, & præterea omnis alius nexus deficit, ex quo ratio dubitandi desumi posset, ceu in L. Aquilia, quippe quæ imprimis ad damna extra contractus data pertinet, demonstratur. §. 3. l. de L. Aquil. §. 28. l. 31. ff. cod.

§. V. Si igitur discrimina tempestatum marinæ casualia extra contractus incidunt, res de iure Romano perit suo domino. Conspicuum id est ex l. 29. §. 2. ff. ad L. Aquil. Vbi Ictus ait: *si fune ruptio (per vim maiorem) aut cum a nullo regeretur navis (quod forsitan gubernator mortuus sit, & deficiat, qui navem regere queat) incurrisset, cum domino agendum non est.* Damnum ergo, quod alteri naui obuenit ex huiusmodi incurfu, dominus navis læse ferre debet. Hic nullum negotium inter vtriusque navis dominos intercessit, ex quo alteri obligaretur, ergo prior regula applicari nequit. Similiter in cit. l. §. 4. id illustrat Ictus alicui: *si naui alteram contra se venientem obruisset, & tanta vis naui facta sit, quæ temperari non potuit, nulla danda actio. Item si naui quædam fulmine tacta fuerit, ita ut cum illa aliæ in portu positæ perierint, deficit actio inter eos, quoniam hoc damnum non est iniuria datum, quo casu tantum actioni L. Aquiliæ locus est.*

*Dispositio
iuris Wis-
bycensis,*

§. VI. Sed ab hac dispositione ius maritimum Wybycense recessisse observat Ill. Dn. Stryk, *diff. de collis. nau. c. 11. §. 7.* vbi damnum per casum fortuitum datum ab utroque æqualiter resarciendum esse in casu collisionis navium deciditur, & quidem secundum art. 27. hæc additur ratio: *die Ursache / warum diese Beliebung gemacht / und also gefunden / ist diese: Es begiebet sich unterweilen / daß man andern guten Schiffen ein altes im Weg leget / damit es allen erlittenen Schaden von andern bezahlet bekommen möge / da es von andern zernichtet würde / wenn man aber weiß / daß der Schade halb angerechnet wird / leget man solch alt Schiff gerne aus dem Wege.* Similiter in ordin. Hanseat. civit. lit. 10. §. 3. *Würde ein Schiff loß davon / daß ihm ein Ancker oder Cabel gebrochen / es geschehe im Sturm / oder sonsten durch ander Unglück / und einen andern Schiff / daß vor Ancker liegt /*

liegt/am Vorth/und nähmen beyde darüber Schaden/der selbe soll von Seefahrenden Leuten in Augenschein genommen / und nach Ermessung von beyden Schiffen gezahlet werden: Kriegt aber das Schiff/ welches los worden/ allein Schaden / darzu ist das andre Schiff/ welches vor Anker liegt/ zu antworten nicht schuldig. Ratio diuersitatis, hæc fuisse videtur, quod posteriori casu casus contigerit in ipsa naui, quæ vi tempestatis dissoluta est, & sic magis damnum discrimini tempestatis marinæ adscribendum est: priori autem casu altera naus per alteram patitur, & ita ex æquo damnum refundendum esse maiores censuerunt. Eadem decisio quoque recepta in aliis iuribus maritimis, vti ostendit Ill. Dn. Stryk. *cit. l. In Statut. Hamb. P. II. lit. 17. art. 6.* idem confirmatur his verbis: Wenn jemand den andern anfeesget/ oder auf ihn treibet ohngefähr/ und einiger Schade daher entstehet/ dem sollen beyde Schiffe zur Helffte gleich tragen / und die Ansieglung oder Drift soll man zeigen/ und der dem andern Schaden thut/ soll schweren/ daß es ohne seinen Willen geschehen / und der andere soll schweren/ wie groß sein Schade sey / und was sein Schiff zu repariren gekostet habe. Idem plenius illustratur in *art. 7. seq.* vbi indistincte hoc obtinere dicitur siue collisio facta sit, bey Tage oder bey Nacht / simulque hæc declaratio adiicitur: auch darff des Kauffmanns-Guth/ daß mit in dem Schiffe ist / welches den Schaden gethan hat / den Schaden nicht gelten.

§. VII. Verum hoc ius non in omnib⁹ casib⁹ fortuitis obtine- *An semper*
 re sed ad casum collisionis restringendum esse existimo, cum *damnum*
 in consulatu maris, in quo tamen mores nautici communes, *pro dimi-*
 collecti sunt, de aliis casibus non idem disponatur, vti colligi *dia parte*
 potest *ex c. 198.* vbi ita dicitur: *Als een Schip, dat eerst in een Ha-refundi de-*
ve, Baay, Golf, of andere plaats geanker, legt, schaade doet aan een bene.
ander, dat na het selve is ingekomen, is het niet schuldig die schaade te
vergoeden, het welk so te verstaan is, dat, als er een rouw aan 't Schip,
dat eerst geanker lag, gebroekt was, of dat het geen ander hat, om 's
vast te maaken, als alleen dat geen, dat het te pooren had, en dat het
sijn best gedaen had, of dat heet an een plaats lag, daar het geen rouwen

re huus, nog te leen had kunnen krijgen, en dat het onweer so schielijk viel, dat het onmoglijk kon vast gemaakt worden, het niet gehouden is, indien het in sudaanig een gelegentheyd aan een ander sudaanige Schaa-
de, als boven, komt toe to bringen, &c. In iure patrio P. II. lit. 14. art. 2. eadem fere dispositio occurrit in casu, si signum, quod vocatur der Boyen/ ab anchoris diuulsum casu fortuito reperitur, & inde damnum nauis portum intranti datum fuerit. Primo enim disponitur, quod, qui tale signum omittit, damnum omne nauibus portum intrantibus refarcire debeat, deinde vero subiicitur: Es wäre dann / daß er mit zween glaubwürdigen Leuten bezeugen könnte / daß vor 12. Stunden bey Sommers-
Zeit / oder wenn der Tag kurz ist / vor 14. Stunden zum längsten noch ein wachender Boye auf dem Anker gewesen / so soll er damit entfreyet / cum scilicet facto alieno vel casu fortuito tale signum auelli potuerit, idque non statim in notitiam naucleri peruenerit. Verum in ordin. Hanseat. ciuit. tit. 10. art. 4. idem casus cum eadem limitatione occurrit, sed aliter deciditur, so sollen beyde Schiffe / doch des Kauffmanns Güter ausgenommen / den Schaden bezahlen / quæ decisio iuri Wisbycensi congruit. Sed ius prouinc. Pruss. lib. IV. tit. 19. iuri communi in totum se conformat.

Obligatio
inter mer-
catores &
nautas.]

§. VIII. Hactenus de casu actum est, quando de damni casualis præstatione queritur inter eos, qui ex contractu sibi inuicem haud obligantur. Accedo ad eos inter quos nexus ex contractu datur. Sic obligatio quædam occurrit inter nauam & uectores & quidem (1) ex locato; nauta enim locator est, qui nauim locat, seu res vehendas suscipit, mercator uero est conductor, qui pro usu nauis mercedem soluit, quale negotium uocatur ein Schiff- Frachten vid. Star. Hamb. P. 2. tit. 15. l. f. §. 1. ff. ad L. Rhod. de iact. (2) ex recepto ad restituenda recepta quæ actio prætoriana cur inuenta sit, traditur in l. 3. §. 1. ff. nau. caup. §. 2. ut ita actio prætoriana, quæ alias subsidiaria est, concurrat cum ciuili, quia pinguior est: Verum qualiscunq; demum eligatur, si nauis perierit per casum fortuitum, uel saltem merces aut recepta perierint, nauta non præstat casum fortuitum

tum veluti naufragium &c. l. 23. ff. de R. I. Sed res perit illi, cui ex contractu debetur h. e. domino suo. Neque etiam nauta actione de recepto, propter casum vel vim maiorem tenentur l. 3. §. 1. naut. cap. stab. vbi damnum fatale excipitur. Debet autem nauta casum fortuitum, in quo se fundat, probare l. 9. §. 3. loc. l. 2. C. de nauis. Stypman de iur. marit. P. IV. c. 10. n. 346. seqq. Peck. de re naut. ad l. 3. §. 1. naut. cap. n. 7. probato autem casu vectores culpam, si quam in nauta arguunt, probare debent.

§. IX. Quid igitur si merces perierint, v. c. quod direpta sunt a piratis, vtrum naulum debeatur? In l. 10. ff. ad L. Rhod. de iacti. ita quaestio deciditur; Si vehenda mancipia conduxisti, pro eo naulum debeatur. mancipio, quod in nave mortuum est, vectura tibi non debetur. Paulus. Imo quaeritur, quid actum est, vtrum pro iis, qui deportati essent, merces daretur? quod si apparere non poterit, satis erit pro nauta, si probauerit, impositum esse mancipium. Si pactum dicto modo conceptum est, non debetur vectura, cum subsit conditio, si merces deportatae fuerint; si tale pactum deficiat, debetur cum sufficiat, quod merces impositae fuerint, & casus non possit nocere nautae. Similis decisio est in Stat. Hamb. P. 2. tit. 15. art. 1. Was ein ieder schiffet/da soll er die Fracht von geben/da gleich die Güter ohne Schuld des Schiffers verderben oder vernichtet wären/che sie überkähmen/ihre Vorwant seyn denn anders. Verum si naus periit, seruatis mercibus, tunc secundum Stat. Hamb. P. II. tit. 17. §. 2. debetur naulum pro rata itineris, quod factum est. Was aber nicht geborgen/davon ist der Kauffmann Fracht zu geben/nicht schuldig. In consulatu maris cap. 229. varia sub distinctione res expeditur in casu, si a piratis pars vel dimidia vel tertia receptarum mercium direpta fuerit, vbi tamen magis inclinatur in illam sententiam, quod naulum pro direptis mercibus non debeatur. Quod si naus amissa est, vectura non debetur secundum l. 15. §. 6. ff. locat. Videtur ergo distinguendum esse, vtrum opera tantum locata, non naus vsus, veluti si quis nautam nauis imponit, & hoc casu debetur naulum, quantenus per eum non fiat, quo minus operas praestaret l. 19. §. 9. loc. an vero vsus naus, quae ad nautam spectat, & hoc casu si vsum

An mercibus perditis naulum debeatur.

sum praestare non possit, per casum fortuitum, naulum quoque non debetur *c. l. 15.*

Obligatio inter exercitorem & magistrum. §. X. Deinde nexus quidam occurrit inter exercitores & magistros naui. Illi vocantur *Schiffredere / Schiffsfreunde.* Stat. Hamb. p. 2. t. 13. Hivero der *Schiffer.* Stat. Hamb. p. 2. tit. 14. quibus cura navigationis commissa est ab exercitoribus. Alias etiam vocatur der *Schiffer*, ad quem naui pertinet, quod varia loca statuti nostri *cit. l. 1.* indicant. Vbi igitur magister naui navigationi est praepositus, intercedit inter eum & exercitorem vel *locatio*, si merces promissa, vel *mandatum*, si gratis hoc munus suscepit, *l. 1. §. 18. ff. de exercit. act.* Et ita ex natura horum contractuum facile apparet, damnum, quod ex discrimine tempestatis marinae oritur, redundare in ipsos exercitores, quatenus domini naui sunt.

Quid si mandatam adiit? §. XI. Vterius adesse potest obligatio ex mandato, Factorum vti loquuntur, *Stypman de iure marit. p. 4. c. 12.* & cum mandatarius excusetur, si omnem diligentiam adhibuit, ita de casu fortuito rerum sibi commissarum non tenetur, quae pereunt, cui debeatur. In consularu maris *c. 207. p. 255.* id ipsum his confirmatur verbis: *Een Koopman, Bootsgesel of ander persoon, die eenig goed in commissie mee neemt op sekere reys, of na sekere besprooke plaats, is niet gebonden, so het gebeurt, dat al het goed op die reys, of plaats, verwaars het selve gestedineert was, buyten des selfs toedoen komt te verongelucken, jers te vergoeden, of de betaalen aan die geene, die hem de commissie sal hebben gegeven.* Additur tamen limitatio, si modo praescriptos mandati limites haud transgrediatur, sed merces sibi commissas per illud iter deducat, quod ipsi praescriptum est: quod si enim eas alio itinere secum ducat habeatque, & tunc casus contingat, casum hunc propter praecedentem culpam praestare debet. *arg. §. 2. J. quib. mod. re contr.*

Si societas maritima fita sit. §. XII. Praeterea obligatio esse potest ex societate maritima Admiralschafft/ vti vocatur, quo casu ordinarie commune esse debet damnum casuale, sicuti lucrum quoque commune est, vbi scilicet aequaliter omnia in societatem contulerunt. Pertinet

tinet huc exemplum ex l. cum duobus §. 4. pro soc. ubi Ictus hunc casum proponit: *Quidam sagariam (vel linteariam uti additur in l. 5. §. 15. de tribut. act.) negotiationem coierunt, alter ex his ad merces comparandas (mari) profectus in latrones (vel piratas) incidit, suamque pecuniam perdidit, serui eius vulnerati sunt, resque proprias perdidit. Querebatur, quid de damni reparatione esset statuendum? Iulianus dicit, damnum esse commune, ideoque actione pro socio damni dimidiam agnoscere debere, tam pecuniis, quam rerum coierarum, quas secum non tulisset socius, nisi ad merces communi nomine comparandas proficisceretur. Sed & si quid in medicos impensum est, pro parte socium agnoscere debere, rectissime Iulianus probat, deinde etsi naufragio quid periit cum non alias merces, quam nauis solerent aduehi, damnum ambo sentient. Addit deinde rationem Ictus: Nam sicuti lucrum, ita damnum quoque commune esse oportet, quod non culpa socii contingit. Quod si ergo partes inaequales lucri sunt constituta, eadem quoque in damno attendi debent. Cum autem societas maritima potissimum consistat in unione multarum nauium propter mutuam defensionem contra piratas, hinc potissimum ad hanc societatem iam applicatio facienda erit. Qua ratione itaque damnum a piratis datum hoc casu aestimari & reparari debeat, Grotii verbis exprimere placet, qui lib. II. de J. B. & P. c. 12. §. 25. ita loquitur: *In societate nauali aduersus piratas utilitas communis est ipsa defensio: interdum & praeda. Solent autem aestimari naues, & quae in nauis sunt, atque ex his summa confici, ut damna, quae eueniant, in quibus sum & vulneratorum impendia ferantur a dominis nauium & mercium pro parte, quam habent in ea summa.* Hanc aequitatem naturalem egregie obseruarunt maiores nostri in Stat. Hamb. P. II. tit. 4. §. 42. *Wann eine Admiralschafft gemacht ist/ oder es sich begebet/ daß einem ein Freybeuter an Bord käme/ so ist das Volk schuldig sich zu wehren/ bey Verlust ihrer Heure. Da nun iemand darüber oder sonsten auf der Reise/ oder wann das Schiff vor Ancker lieget/ zu Schaden käme/ oder gelähmet würde/ der soll geheilet/ und gleich Haperey über Schiff und Gutß gerecht werden/ und da er zu solcher Unvermögenheit gerathen würde/ daß er die Kost nicht mehr zu gewin-**

winnen wüſte, ſoll ihm von Schiff und Gut, oder auch nach Gelegenheit von dem Seefahrenden Armen-Hauſe frey Brodt ſein Lebenslang verſchaffet werde. Ceterum vnde *admiralitat*is deriuatio & denominatio petenda ſit, erudite docet Dn. Werlhoff diſſ. de *iudicio Hamb. admiral. ab initio.*

Quid ſi obligatio commodarii concurrat.

§. XIII. Sed etiam *commodati* obligatio concurrere potest, vbi *expediti iuris* est, *commodatarius* propter maiorem vim maioresque casus non teneri, veluti si instrumenta nautica *commodato* data naufragio latronum hostiumque incurſu amiſit §. 2. 7. *quib. mod. re contrab. oblig.* Sed in *consulatu maris cap. 204.* contrarium deciditur his verbis: *Een Schipper, die eenige takeling te leen ontfangen heft, is gehouden, in gevalle dat die takeling komt te verongelukken, of de verderven, gelijke takeling te restitueren, als die was, die hy te leen ontfangen heeft, of ſo veel geld als de ſchue waardig waas, toen hy ſe ontfing.* Hoc ideo cautum esse dicitur, quod ſæpe contingat, vt huiusmodi instrumenta nautica *commodato* petantur, quæ vbi repetuntur, variis sub exceptionibus *commodatarii* ſubterfugia quarant, litibusque alterum inanibus vexent. Vt itaque nullo modo se excuſare nullamque exceptionem allegare poſſint, ſingulariter in vtilitatem nauigantium hoc conſtitutum, in quorum fauorem alias leges plura ſingularia indulgere ſolent. *L. 1. §. 5. ff. de exerc. act.* Diuerſum tamen deciditur in c. 203. in instrumentis nauticis locatis, quia tunc merces pro vſu eorum ſoluitur, in *commodato* autem vſus gratis præſtatur.

De damnis culpaſis, et auctoris præſtatione.

§. XIV. Progredior ad præſtationem culpa ordinariam, qua mediante detrimentum marinum datum eſt. Eadem autem via ingredior, qua in damnis casualibus hætenus vſus ſum. Videlicet, aut quaſtio eſt inter eos, qui nullo ex contractu ſibi met inuicem obligantur, aut vero inter eos, qui ex contractu quodam ſe inuicem conuenire poſſunt. De caſu priori prius agendum eſt, vt methodum receptam hic quoque ſequar. Hoc caſu vero fundamenti loco ſubſtituo regulam ex l. 44. pr. ff. ad L. Aquil. In lege Aquilia & leuiſſima culpa venit. Cum enim in lege Aquilia principaliter de damno extra contra-

Inter eos, qui nullo contractu ſibi obligantur.

ſunt

Sum dato agatur, potissimum ad eius fundamenta, quæ plera-
 que in naturali ratione consistunt, hic respiciendum est.
 Ratio autem decisionis prædictæ satis rationi conformis est,
 cum enim ei qui damnus patitur, nullum negotium cum
 lædente intercedat, nulla ratio graduum, qui alias quoad *culpas*
 in contractibus attenduntur, haberi potest. Ast e contrario ab
 eo, quocum contraxi, quocum negotium quoddam celebra-
 vi, propter imbecillitatem humanæ naturæ aliasque rationes
 non semper eandem diligentiam exigere possum, sed quando-
 que etiam mihi imputandum est, quod cum hoc vel illo tale
 negotium susceperim; Ex mea voluntate itaque rem meam
 vel tenet, vel aliter meum negotium peragit, vbi cautius pro-
 cedendum erat; ast si nullum negotium mihi cum lædente
 intercedit, æquius certe est, vt ille damnus reparet, qui ali-
 quid commisit, quam vt ego illud patiar, qui nihil admisi.
 Vnde quælibet culpa obligat lædentem ad reparationem da-
 mni. Distinguunt quidem inter culpam in *committendo* & *om-*
mittendo commissam, putantque culpam leuissimam tantum
 in *committendo* obligare ad reparationem damni, non vero in *om-*
mittendo Zoësius ad tit. de L. Aquil. n. 7. Barbosa in l. 10. ff. solut.
 matrim. n. 32. Sed diuersitatis ratio solida ostendi non potest,
 cum potius eadem ratio vtrobique militet, & pleraque exem-
 pla supra c. 1. §. 27. seqq. adducta, quæ culpam in *omittendo*
 continent, contrarium ostendunt. Conf. l. 3. l. 27. §. 9. ff. de L.
 Aquil. Qui dissentiunt, fundamentum omne in l. 13. §. ff. de
 vsufr. quarunt, vbi dicitur: *qui agrum non profcindit, qui vitæ nox*
subserit, item aquarum ductus corrumpi patitur, lege Aquilia non tenetur.
 Rationem decidendi hanc suggerunt, quod in adductis exem-
 plis sit culpa in *omissione* consistens. Verum hæc ratio oppido
 falsa est. Lex Aquilia tantum de damnis per *corruptionem* & *de-*
structionem rei datis loquitur, & inde in datis exemplis actio legis
 Aquiliæ vel ideo cessauit, quia tale damnum ibi non occurrit.
 Ager enim non destruitur, si vel maxime haud profcinditur,
 quod & de vitibus dicendum est, sed inde tantum fit, vt fru-
 ctus per vnum vel alterum annum, quo proprietatis ad domi-
 num

num redit, non nascantur. Item qui aquorum ductus corrumpitur, nocet proprietario hactenus, ut expensas in purgationem eorum facere debeat, neque enim de totali corruptione Ictus loquitur, sed commode intelligi potest de tali casu, quo usufructuarius non mature purgavit aquar ductus, ut penitus obstructi sint, & ita non riuu corrupti vel destructi intelligi debent, sed sermo tantum est de ipso ducto, qui corrumpitur etiam tunc, quoties quid sit, quo aqua amplius per riuum duci non potest, sed ante omnia purgari debeat.

Culpa a casu discerni debet.

§. XV. Atque ita facile iudicari potest de exemplis c. l. adductis, quibus adhuc infinita alia addi possent, si ratio instituti id postulare. Id tamen adhuc monendum existimo, plerumque culpam leuissimam, quae hic etiam praestanda est, casui fortuito adscribi, unde in ea diiudicanda recurrendum esse dixi cap. 1. ad duo fundamenta ibidem adducta, ut scilicet peritorum iudicio stetur & subinde mores nautici diligenter attendantur. Quod si plures deprehendantur in culpa esse, putat quidem Wesenbecius ad tit. de L. aquil. n. 9. plures ad damni reparationem teneri pro virili, quia bona fides non patitur, idem pecuniarium debitum in solidum a pluribus exigi. Sed in l. 11. §. 2. ff. ad L. aquil. asseritur, quod plures damnnum dantes ex L. aquilia in solidum teneantur, adeo quidem, ut si cum vno actum sit, ceteri non liberentur, verum statim subicitur, cum sit poena. Quia vero hodie simpliciter ad damni reparationem agitur, non ad poenam, ratio praedicta cessat. Interim cum obligatio haec ex facto illicito oriatur, singuli in solidum adhuc quidem tenentur, sed vnus solutio ceteros liberat. Neque beneficium diuisionis hic admitti potest, quo delinquentes se indignos reddiderunt Ill. Dn. Stryk. in Vsu mod. ad tit. de L. aquil. §. vlt. Bachou. ad Wesemb. cit. l. 1. l. 1.

Quid si laesa nauis quoque in culpa sit.

§. XVI. Quod si tam laedens nauis, quam quae damnnum passa est, aequali in culpa sint, dubitatur, an ad damni reparationem super sit actio? an damnnum in communi ferendum sit? annon vero culpa cum culpa compensari debeat? Ponus

mus naues duas in portu minus recte religatas esse, & ita, funibus vtrinque ruptis, damnum sibi inuicem dare. Puto actionem deficere, & compensationi locum esse, cum etiam in delictis compensatio locum habeat, si pecuniarie agitur *l. 10. pr. §. 2. ff. de compensat.* quorsum etiam facere videtur *l. 45. §. 3. ff. ad L. aquil. conf. l. 39. ff. solut. matrim. l. 36. ff. de dol. mal.* VVesembec. *ad sit. de L. aquil. n. 9.* ibique Bachouius *lit. m.* Quod si vero alter ex nautis in dolo versetur, alter in culpa, compensationi locus non est, cum dolus & culpa circa idem factum concurrant & dolus præponderet culpæ. Hahn *ad Wesemb. tit. de compens. n. 4.*

§. XVII. Videndum nunc est de præstatione culpæ ordinaria, quæ ex præcedente contractu fluit, qui occasione navigatione culpæ actionis initus est, ubi expeditum est, ex natura contractus de-
 super iudicandum esse. Quod nauam concernit, supra iam dente con-
 dictum est, quod teneatur tam ex locato quam ex recepto. Ex tractu,
 locationis contractu vltra leuem culpam non obstringitur, (1) Quoad
 si damnum culpa dedisse conuictus est. Id ipsum ICtus indi-
 gitare videtur in *l. 3. §. 1. ff. nauit. camp. stab.* ubi disquirat in ra-
 tionem, cur prætor actionem in factum ex recepto introduxe-
 rit? cum tamen ciuilibus actio ex locato non deficiat. Respon-
 det, hoc ideo factum esse, quod in locato conducto culpa duntaxat
 præstat, at hoc edicto omnimodo, qui recepit teneatur, etiamsi sine cul-
 pa eius res perit vel damnum datum est. Constat autem ex variis
 textibus iuris Rom. quod vox culpæ, absolute posita, leuem de-
 notet, id quod in verbis adductis eo minus dubii habeat, cum
 ex opposito liquidum hoc reddatur. Contendit enim ICtus in
 actione de recepto plus præstandum esse, etiamsi sine culpa eius
 (leui) res perit. Verba hæc possent esse ambigua, & eum et-
 iam admittere sensum, quod casus fortuitus quoque præstandus
 sit a nauta, si enim res perit sine culpa nautæ, & tamen tene-
 tur, necesse est, vt casu fortuito perierit, nisi subiecta esse clau-
 sula: nisi si quid damno fatali contingit. Hæc verba ostendunt,
 ICtum per verba sine culpa leuem intellexisse, quæ alias in loca-
 to præstanda est, & huc collimasse, vt nauta etiam leuissimam
 cul-

culpam, & sic quamcunque præstare debeat. Facit enim medium inter culpam & casum fatalem, quod idem culpa est, scilicet *leuissima*, Vinnius in not. ad *Peskium de re auct. in l. 3. cit. p. 33.* Tenerur itaque nauta ex edicto prætoris de omni damno, nisi damnum fatale docere queat. Anton. Faber in *ration. ad cit. l. 3. §. 2. tit. 6.*

*Quomodo
caute con-
tra nautam
agi debeat.*

*Quid re-
ceptum sit.*

*An exerci-
tor teneatur
de culpa
sui magistri.*

§. XVIII. Cum ergo nauta simpliciter ad recepta restituenda teneatur, quacunque eius culpa damnum datum fuerit, hinc caute procedendum in repetitione damni, ne ex loco temere agamus, sed potius in factum ex recepto. Hunc in finem in libello non facienda est mentio culpæ a nauta commissæ, vel cuius facto res perit, allegandum, sed sufficit, si simpliciter asseratur, nautam merces sibi concreditas recepisse & ita ex recepto obligari, ad res saluas præstandas. Receptum enim hic singularem promissionem nautæ denotare videtur res illatas saluas fore, quod indicant verba ed. Eui, quod cuiusque saluum fore receperint, & verba similia in l. 1. §. 8. *nav. caup. stab.* Recipit autem saluum fore, h. e. firmiter promittit saluum fore. Notum enim est, hoc sensu vocem recipere sæpius occurrere apud scriptores probata latinitatis. Sic Terentius in *Pharm.* An verbumini ne non id facerem, quod recepissem semel? h. e. quod promissum quemadmodum etiam receptum idem denotat, quod promissum, uti ex Cicerone probatum est in *Theauro* Fabri voce *recipere.* Quod si vero de casu fortuito excipiat nauta, illum probare debet l. 2. *de naufrag. XI.* Christinaus vol. V. *decis. 68. n. 19.* Stypman *de iur. marit. P. IV. c. 15. n. 345.*

§. XIX. Quod si exercitor magistrum nauis præposuisset, & hic culpa sua damnum dedisset, posset dari actio exercitoria in ipsum exercitorem; quamuis enim exercitor ordinarie non teneatur ex delicto sui magistri, hoc tamen tantum de eiusmodi delicto est intelligendum, quod circa officium haud commissum est; culpa autem circa officium a magistro commissæ redundat in ipsum exercitorem *arg. l. 5. §. 8. ff. de inst. acti.* saltim ut *civilitate* eo nomine conveniri possit ad damni reparationem Brunnem, *ad cit. l. n. 3. Menoch. conf. 1205. n. 41.*

Quem

Quemadmodum etiam exercitor alias factum nautarum quoque prestare debet. *l. 1. in f. ff. naut. caup. stab.* Pertinent huc pleraque exempla *c. 1.* adducta, in quibus culpa circa ipsum officium occurrit. *Conf. Carpz. p. 2. decis. 133.* vbi in ratione decidendi *in f.* huc collimat: Weil die Fracht-Brieffe denen exercitoribus zu gute gehen/ und ihm von dem Schiffmeistern berechnet werden müssen/ und in Rechten klahr versehen/ daß siwegen des Schiffmeisters und Schiffleuten Verbrechen auch die Exercitores in Anspruch genommen werden können/ so seynd dahero die Exercitores den mit ihren bestalten Schiffmeister auch in fremden Landen geschlossenen Fracht-Brieff nachzukommen/ und denn durch ihren magistrum nauis wegen ihres verschwiegenen Dolls/ und daher erfolgten Confiscation verursachten Schaden zu ersetzen schuldig.

§. XX. Simili ratione, si inter conuectores negotiorum *Culpa conuectorum.* quoddam intercedit, is qui culpa sua damnum dedisse arguitur, ex natura contractus de eo tenetur. Sic si socii negotiationem ineunt, vt vnus ex illis negotiationi praepōnatur, iudicandum est de culpa a socio commissā ex natura societatis. *ex societate.* Imprimis autem culpa a socio committitur, si contra pactum quid egit, & inde damnum marinum ortum sit, quia hunc ipsē causam praebuit, faciendo contra pactum *l. 1. §. si locat. Quis enim dubitet, quin ei damnum sit imputandum, sine quo non accidisset?* ait Quintil. *declam. XIII.* Proinde satis notanter in patrio iure *P. 2. tit. 10. art. 3.* de hisce pactis dicitur: Was Mascoppey-Brüder in Anfang ihrer Gesellschaft miteinander abreden und beedingen/ solches soll zu iederzeit/ wenn es der naturl. Billigkeit gemähs/ stets und fest gehalten werden. Illustrari hoc ipsum commode potest casu quodam singulari, super quo mensē precedente ex patria mea illustris Facultas iuridica huius loci consulta fuit, vbi sequens responsum dedit:

Hat Caius mit Titio An. 1698. den 28. Sept. in Hamburg *Facti Spec.* einen Contract um gewisse Waaren von Genua nach Hamburg *cies.* zu bringen/ gemacht/ und zwar unter folgenden Bedingungen/ daß unter Titii Direction die Ladung zu Genua/ und zwar präcise in Ianua-

Januario 1699. bestehend in 600. Kisten Citronen/ 100. Säcken
 Meiß/ Dehle und andern specificirten Waaren geschehen/ und auf
 ein Französich/ Englisch oder anderen Nation-Schiff/ das alle die-
 se Waaren zu laden capable wäre/ ohne in einen Hafen einzulauf-
 fen/ recta nach Hamburg gebracht werden/ auch ferner eine gewis-
 se Quantität der Assurantz von Genua bis Hamburg oder wenig-
 stens Cadix thun lassen solt/ dergestalt/ daß wenn obbeschriebener
 massen diese Assurantz in Genua nicht geschehen könte / der Ti-
 tius dem Caio positive Ordre ertheilen solte / die Assurantz in
 Hamburg oder anderswo thun zu lassen/ ingleichen daß diese La-
 dung nicht über 4. bis 5000. Rthlr. betragen / und wann sie davor
 nicht geschehen könte/ sie alsdenn nachbleiben/ und die Fracht von
 1700. bis 2000. a 2500. Rthlr. 200. a 300. Rthlr. weniger oder
 mehr von Genua nach Hamburg / und von da wieder zurück mit
 den Schiffer veraccordiret werden solte. Hat nun diesen ohnge-
 achtet Titius solche Bedingungen nicht in acht genommen/ und fast
 gegen alle Accords-Puncte gehandelt/ indem er die Citronen/ aber
 nicht in der Qualität, wie davon in den Contract Meldung gesche-
 hen zu St. Remo geladen in April erst vertrocken/ 500. Säcke Weis-
 hen an statt der bereits eingekauften 100. Fässer Dehl übernom-
 men/ und die Fässer Dehl zu St. Remo liegen lassen/ ein Genuesisch
 Schiff darzu genommen/ die Assurantz auf eine ganz andere Ma-
 nier, als ihn vorgeschrieben/ verrichten lassen / und die Connosse-
 menten wider vorgeschriebene Bedingungen eingerichtet / da Ti-
 tius eine Clausul darunter angehefftet / daför die freye Disposi-
 tion über die Ladung auf den Spanischen Küsten behalten wolte/
 die certe partie ebenfalls dieses im Munde führet/ daß ihm frey ste-
 hen solte/ die ganze Ladung nach seinen Belieben zu Cadix auf und
 einzuladen/ ingleichen die Ladung über 9000. Rth. gemacht/ und
 davor 3000. Fracht versprochen. Ist nun dieses Schiff in Junio
 von einen Algierischen Rauber genommen worden/ und wird also
 nunmehr bey diesen Umständen getraget:

Quaestio.

Ob Caius gestaltten Sachen nach an diesen Contract
 nicht verbunden/ und derselbe ipso iure null sey / also
 daß

daß Titius weder Actionem noch Exceptionem daraus habe/ sondern er dem Caio zu restituiren schuldig sey/ was er bey solcher Ladung Schaden erlitten.

Wann nun gleich hiebey eingewant werden möchte/ daß wenn gleich Titius bey der quæst. Ladung etwas versehen / und fines præscriptos überschritten/ solches doch nicht so genau von ihn gefordert werden könne/ anervogen Caius mit ihm in Compagnie gestanden/ und aus den Rechten bekant ist/ quod qui negligentem socium assumit, de se queri sibi que imputare debeat, quod socium parum diligentem elegerit. l. 29. §. 16. fam. herc. l. 52. ff. pro soc. §. ult. §. de soc. ferner daß das Schiff durch ein Algierischen Sees Räuber genommen worden/ ihn nicht mag beygemessen werden/ als welches pro mero casu fortuito & fatalitate zu achten. l. 13. ff. de R. J. l. 15. §. 2. ff. locati. l. 1. C. de pignorat. act. 1. C. de pos. §. 2. §. 7. quibus Mod. re contr. obl. Quod si enim damnum in societate per latrocinium contigit, hoc commune esse debet. l. 52. §. 8. pro soc. und ob gleich einige culpa von den Titio dabey vorgegangen seyn möchte/ und sonsten aus den Rechten bekant ist/ quod ubi culpa casum præcedit, casus non excuset, so ist doch dieses nur alsdenn iuris, quando culpa est ordinata ad casum, si autem non est ordinata ad casum, tunc per superuenientem casum purgatur. Bargalius de dolo lib. 5. c. 2. n. 117. welches auch hier statt finden möchte/ da der Casus sich gutragen können / wann gleich alles punctuellement wäre obseruiert worden. arg. l. f. §. 1. ff. de L. Rhod. de iactu Brunnem. ad cit. l. §. 2. zugeschwigen daß in Handlungen und vorgeschriebenen Ordnern es auch billig heisse/ quod omnis dispositio intelligatur, rebus sic stantibus.

Dieweil aber dennoch (1) in den zwischen Caio und Titio gestroffenen Contract expresse abgeredet worden/ daß derselbe/ wenn nicht alles darinn beschriebenermassen ausgerichtet werden könnte/ der würde/ null und nichtig seyn solte/ und also wenn gleich der casus nicht erfolget / doch Caius dem Titio nicht würde verbunden gewesen seyn; nachdem er in allen Stücken dem Contract entgegen gehandelt/ cum clausula nullitatis insignes effectus producat & operetur, ne actus valeat. Deciap. vol. 2. conf. 98. n. 6. nec

ex pacto per se nullo possit nasci actio. *l. 6. C. de pact.* Wesenb. *vol. 1. conf. 131. n. 151.* & in genere quod nullum est, nemini ius aliquod tribuere possit. Menoch. *conf. 230. n. 13.* auch (2) über dem sonst rechtens / und denen See-Contumen gemäß / daß wann gleich vorgemeldte clausula annullatoria dabey sich nicht finden sollte / dennoch der Contract auf diese Weise müsse exequiret werden / wie es abgeredet worden / denn sonst der Schade über dem gehet / der den Contract vorgeschriebener massen nicht exequiret. Het Consulat. von de Zee *c. 289. p. 513.* ein folgl. Titius billig den Schaden tragen muß / als welcher in allen Punkten den geschlossenen Contract zuwider gehandelt / und in vielen Stücken eine grosse culpam committiret / als da er nicht debito tempore abgefegelt / das Schiff erst den 7. Feb. 1699. bedungen / die Certepartie den 28. dito unterschrieben / über die Citronen den 28. Marc. das Connossement gezeichnet / und allererst im April dicti anni, vertrocken / da doch *vi contractus* præcise in Januario eius anni das Schiff hätte abgehen müssen / und dieses aus der erheblichen Ursache / weil die obgedachten Waaren alsdenn am dauerhaftesten zu seyn pflegen / in culpa autem est, qui post tempus conuentum nauigat. Stracha *de nauit. p. 3. n. 3.* Dabey denn dem Titio nichts zustatten kommen kan / als welcher offenbar in mora bey der ganzen Ladung gewesen / und die certe partie erst in Febr. geschlossen / da schon tempus conuentum nauigandi vorbey gewesen / mithin nach den Contract davon absehen / und die Betrachtung gar unterlassen müssen / in übrigen auch (4) die culpa des Titii so beschaffen / daß sie ad casum directa ist / da er nicht allein in mora gewesen / sondern auch contra fidem pactorum ein Genuefisch Schiff genommen / welche Schiffe der Gefahr vor Türckische und dergleichen See-Räuber vor andern unterworfen / die Assurantz nicht conuento modo eingerichtet / daher dann erfolgt / daß wie der casus geschehen / die Assurantz schon geendigt gewesen / und die Premien unisonst gegeben / auf der Reise sich aufgehalten / und contra pacta zu Alicanten und Cadix ausgefegelt / und also nicht gesaget werden mag / daß wenn er alles debito modo erfüllet / der casus sich doch zugetragen haben würde / in gegenheit da
er

er 2. Monath später gereiset als sich gebühret/ dieses Unglück durch seine Schuld sich zugezogen/ auch was de negligente socio angeführt worden/ ihm nicht excusiren mag/ da die Contrauentiones gar zu offenbahr enorm und handgreiflich sind/ auch sonsten socius culpam leuem præstiren muß. Carpzou. P. 2. c. 26. J. 12. n. 6. Capicium decis. 174.

So halten wir davor/ daß Caius gestaltten Sachen nach an *Deciso.* diesen Contract nicht gebunden/ sondern Titius vielmehr ihn allen Schaden gut thun müsse.

§. XXI. Similiter ex eodem capite mandatarius da- *Culpam an*
 mnum præstare debet, quod contigit in mari, si contra *datarii.* terminos præscriptos, contra datam fidem egit, quorum refero, si ex verbis appareat, singularem personæ industriam esse electam, & tamen alii rem committat, aliumque substituat. *Sin vero talis est verborum conceptio & facti natura, ut quod iniunctum est, ab alio impleri non possit, fides singularis personæ electa est l. vn. §. 9. C. de cad. toll. Menoch. lib. 2. præf. 21. n. 6.* Inde in Consulatu maris c. 276. p. 447. hac de re ita disponitur: So wanneer iemand aan een ander cenig goed, op de naam van Koopmannschappen, in commissie geeft, of gegeeven heeft, en die geene, die de commissie gegeven sal hebben, bedinger, of bedongen heeft, met die geene, dewelke de voorz, commissie ontfangt, dat deselve de voorz. Goederen in commissie in persoon sal hebben over te brengen, na sodanige plaats, of plaatsen, of op sodanige reys, of reysen, als tusschen denselve & die geene die de commissie gegeven heeft, geaccordeert sullen zyn, sal den voorz commissio- naris gehouden zyn de conventien, dewelke tussen hen en die geene, die de commissie gegeeven heeft, gemaakte zyn, in alle deelen na te komen; en deselven moeten bestaan, en van waarden zyn, het zy dat se met, of sonder gefebrijsft aangegaan waren; alleen maar dat men se des noeds zynde, sal kunnen dewysen. En als er by geval sodanig akkord, als boven gefegt is, met het voorz. Verdingg gemaacks sal zyn, en die geene, de welke de commissie aangenomen heeft, hoer goed aan een ander komt over te geeven, of over te senden, sonder verlos van sijn principaal sal voorz. commissio- naris gehouden weesen, by aldien dat de goederen in commissie gebeel of ten deele komen te verongelukken, alle de voorz. goe-

deren, als de winst die met deselven had komen gedaan worden, te vergoeden en te betaalen aan die geene, die hem de commissie gegeven sal hebben, nademaal dat hy het verding niet opgevolgt heeft, het welk tusfen hen luyden gemaakt was, toen hy de commissie aannam. Quamuis enim alias in mandato non indistincte culpa leuissima praestanda sit Brunnem. ad l. 10. ff. mand. n. 2. aliud tamen dicendum arbitror, si in negotio expediendo singularis personae industria electa sit, cum qui tale mandatum suscipit, singularem suam industriam promississe videatur, quam mandans in negotio exequendo postulauit. In iure patrio tamen P. II. tit. 12. art. 3. cautum est, quod mandatarius indistincte culpam leuissimam praestare debeat. Ein ieglicher so einen Befehl auszurichten über sich genommen/ ist dabey allen möglichen Fleiß anzuwenden schuldig/ und Deswegen/ so durch seine schuld Fahrlässigkeit oder Versäumnis einiger Schade beschicht/ ist er demselben zu erstatten verpflichtet.

Damna dolo data vindicantur criminaliter.

§. XXII. Quod damna dolo data concernit, quia in delictorum verorum classem incidunt, ideo non tantum] producunt obligationem ad satisfactionem priuatam, seu damni dati reparationem, sed etiam publicam, & inde quoque criminaliter eo nomine agi potest §. ii. J. de L. Aquil. Brunnem. in process. inquis. c. 9. n. 64. seq. Sic quamuis navigationis ergo arma cogere permissum sit l. 1. ff. ad L. Iul. de vi publ. Sitamen ad depradationem maritimam, si ad opprimendos naufragos coguntur, vel vt possessorem de nauis sua deiciat, crimen publicum contrahitur l. 3. §. f. ff. cod. l. 3. inf. ff. de incend. ruina naufr. Huc pertinent, qui naues suas diuerforum nominibus & titulis in fraudem aliorum tuentur l. 1. C. de nau. non excus. In stat. Hamb. P. II. tit. 14. art. cautum est hac de re ita: Ein ieglicher unser Bürger soll führen einen rothen Flügel/ und wer das nicht thut/ der soll es besfern mit drey Marck Silbers zu der Stadt Nutzen. Praecipue damnum dolo dant illi, de quibus fit mentio in l. 10. ff. de incend. ruina naufr. qui lumine ostenso fallunt nauigantes, quasi in portum aliquem delaturi, eoque modo in periculum naues, & qui in eis sunt, deducunt, sibi que execrandam praadam parant, qui pro grauitate damni dati

dati puniuntur, aliquando etiam ultimo supplicio. Peckius in *commun. de re nauar. in l. 10. cit. n. 4.* ibique Vinnius in *not. lit. c.* Idem, de his dicendum est, a quibus *navis spoliatur, aut mergitur, aut dissolvitur, aut funes eius præciduntur aut vela conscinduntur, ut dicitur in l. 6. ff. eod. de quibus ut de latronibus grauis sententia dicenda est l. 7. ff. eod. quin etiam præterea tenentur ex lege Aquilia, ut in l. 27. §. 24. ff. ad L. Aquil. de eo dicitur, qui nauem venaliciarum mercium perforasset & in l. 29. §. 5. ff. eod. de eo, qui funem, quo nauis religata erat, præciderit, hinc de nauē, quæ perit, in factum agendum. Neque enim legis Aquiliæ actio locum habebat, cum nec corpore suo nec in corpus damnum dedisset, & ideo ad subsidiariam in factum recurrendum erat l. 11. ff. de P. Verb. quamuis hodie parum referat, qua actione utaris, cum utrobique agatur ad damni reparationem.*

§. XXIII. Denique supersunt damna *inve licito*, data, *De iactu.* qualia sunt primario per *iactum*. Tendit autem iactus ad conseruationem nauis, personarum & mercium, vel ut Curtius *lib. V.* ait: *Gubernator, ubi naufragium timet, iactura, quicquid seruari potest, redimit, quo fundamento nititur singulorum obligatio ad contribuendum, ut omnium contributione sarciantur, quod pro omnibus datum est, ut ait Paulus l. 1. ff. de L. Rhod. de iact.* Vocatur alias hæc Contributio *Hauaria*, non a portu *Hafen* ut *Hauaria.* communiter volunt, quasi contributio in portu fiat, sed potius a voce germanica *Habe* quæ lingua Inferioris Saxonica vocatur *Hab und Guth* h. e. *bona & facultates*, sicuti itaque a voce *Bodem* quæ itidem Germanica est, dicitur *Bodemerey*, ita quoque *Hauaria* eandem derivationem sortitur, præsertim cum terminatio ista *reihc* copiam & multitudinem denotare videatur Schilter *in pr. iur. Rom. ex 27. §. 28.* Conferuntur itaque in *Hauaria* omnia bona, ut in tributum veniant, & inde ratio denominationis petita est.

§. XXIV. De ipsa contributione ita disponitur in Stat. *Quæ bona Hamb. P. II. tit. 10. art. 2.* Wenn ein Schiffer in vorstehender in tributum *Wassers-Not* zu Errettung Schiffs und Guths einige Güter vermannt. *Wirffet* den Schaden soll man rechnen über Schiff und Guth 1962

worffen und ungeworffen. Idem disponitur in iure Wisbyc. art. 41. iure Hanseat. nau. tit. VIII. art. 1. & consulatu maris c. 93. seqq. § cap. 281. Conferre itaque debent (1) ipsa nauis, utpote quæ per iactum etiam seruata est l. 2. §. 2. ff. Rhod. de iact. (2) res ceteræ in nauis seruata, licet nauim non adeo onerent l. 2. cit. quod quoque expresse dispositum est in iure patrio cit. art. 3. Hatie mand baar Geld/ Perlen oder Edelgesteine bey sich in den Schiffe/ und man aus Noth werffen muß/ er sage dasselbe von sich oder nicht/ so soll er gleichwol nichts desto weniger andern/die Güter in dem Schiff haben/ gleich Haveren geben und bezahlen. Sed in Legibus Wisbyc. iii. 38. hoc tantum restringitur ad res pretiosas quas quis in arca habet, si autem tempore naufragii eas circum corpus cingat, earum nomine quoque nihil tribuit. Ex-
 ciipiuntur (3) tamen liberae personæ & cibaria l. 2. §. 1. ff. de L. Rhod. de iact. quod etiam in iure patrio art. 2. cit. l. confirmatur. Conferuntur etiam (4) res amissæ, ut etiam quæ propter iactum deterioratæ sunt art. 4. P. 2. tit. 16. licet vel maxime clanculum in nauem illata, nec nauis indicatæ fuerint. Consulatu mar. c. 254. Conferre quoque debet (5) nauta ratione uecturæ der Fracht per art. 2. § 9. cit. l. Stat. Hamb. habet enim uecturam quoque saluam propter iactum. Weitzius de Auaria §. Lowel: Olim hac de re grauiter controuersum fuisse inter mercatores apparet ex consulatu maris c. 293. p. 225. ubi variæ opiniones referuntur, & tandem decisio subiicitur: Dat het vrageloon, heb welk de Koopluyden of andere Personen aan den Schipper beloofst sullen hebben geheelyk voldaan, en betaalt moet worden, sonder regensagen behoudens evenwel het akkoord, en de conuenticen, die tussen de Koopluyden of andere personen en de Schippers gemaakt sullen zyn. Ende dat de voorsz. Schippers in cas von werpen, gebouden zyn, te contribueeren voor al het geen dat sy van het vrage-loon over houden het welk sy von de voorsz. Koopluyden, en andere personen voor de voorsz. voyage komen te ontfangen. A uectura tamen detrahi debent merces nautarum der Matrosen, item de monikost vt dicitur in cit. c. 293. §. XXV. Illis vero conferendum, quorum merces sunt iactæ in communem omnium utilitatem, item quorum merces sunt

Quibus
 conferen-
 dum.

funt per iactum deteriorata. Dico per iactum, nam si extra iactum deteriorata fuerint, earum nomine non fit contributio, vti dicitur in Stat. Hamb. P. II. tit. 16. art. 4. Wären aber Güter vor oder nach und nicht in der Werffung verderben / dem Schaden rechnet man nicht auf Haberey. Eadem distinctio quoque fundata est in lege Rhodia, vti apparet ex l. 4. in f. ff. de L. Rhod. de i. iur. vbi in casu deteriorationis vel ideo contributio desideratur, quia parum interest, iactatas res meas amiserim, an mudatas deteriores habere coeperim. Nam sicuti ei, qui perdiderit, subuenitur, ita & ei subueniri oportet, qui deteriores propter iactum res habere coeperit. Ex quo concludo, illis tantum conferendum esse, qui propter iactum damnum passi sunt. In quo etiam se fundat decisio art. 5. Stat. Hamb. P. II. tit. 16. Sed parum cum hoc principio coharet decisio stat. nostri P. II. tit. 14. art. 35. vbi ita disponitur: Wann die Kohbrügge und Ueberlauff und das Schiff obern Wassers nicht wol gediehet / und daher sich Schade verursachet / so kommt der Schade auf den Schiffer: Zerbricht aber solches durch Gewalt grossen Ungewitters / wird der Schade vor Haberey geachtet / wie denn auch wenn sich Schade unter Wassers verursachet. Hoc casu si damnum culpa naucleri non accidit, sed ex discrimine tempestatis marinarum, non contributione faciendum erat, quia non pro omnibus & in omnium salutem datum est, sed potius mere per casum fortuitum accidit, & consequenter in dominum vnice redundare debeat. Ex his rationibus forsitan factum est, quod in Recessu de an. 1618. hic articulus correctus fuerit hunc in modum: zerbricht aber solches mit Gewalt grossen Ungewitters / wird der Schade vor Haberey nicht geachtet / wenn auch sich Schade unter Wassers verursachet / trifft derselbe den Eigenthums-Herrn allein / und sollen die andern Waaren denselben mit zu tragen nicht schuldig seyn. Similitatione in P. II. tit. 16. art. 2. dispositum est: Da die Raft / Ancker / Tackeln. Raue von der Macht des Sturms oder Ungewitters zerbrechen oder verlohren würden / den Schaden kan man nicht über alle rechnen. Neque enim damnum hoc in omnium salutem datum est, sed mero casu fatali contigit, ergo res perit suo domino secundum

dum fundamenta supra posita. Verum si ponamus, hoc damnum in *conservationem* navis & mercium factum fuisse, Havariæ locus est, vti etiam in verbis antecedentibus *cit. art. 2.* disponitur: Würde die Mast um Schiff und Guth zu retten gehauen/ oder Tackel/ Anker der Tau gekerbet/ der Schade gehet über Schiff und Guth. Quod etiam iuri Romano conveniens est, Nam *arbore casa*, vti navis cum mercibus liberari possit, aequitas contributionis habet locum, dicitur in *l. 5. in f. ff. ad L. Rhod. de iactu conf. l. 2. §. 1. in f. l. 3. ff. eod.* Similiter haud conferendum est iis, qui sumtum instruendæ navis, de *usis armamenti* ictu fulminis & arbore & antemna, facere debuerunt, quoniam hic conferendarum mercium gratia haud factus est. *l. 6 ff. ad L. Rhod. de iact.* Breuiter iis conferendum, qui in gratiam aliorum damnum passunt.

Quid si
merces iactum est
non fuerint
indicate.

§. XXVI. Quemadmodum vero in *cap. anteced. §. 30.* dictum est, in dolo vel minimum culpa esse mercatorem, qui merces quasdam clanculum nauim intulcrit, nec easdem indicauerit, ad defraudandum nauitam in nauulo vel vectura, ita si tales merces iactæ fuerint, contributio domino huiusmodi mercium haud facienda est. Quamuis enim ex his contributionem aliis facere debeat per *art. 3. P. 2. tit. 16.* ibi: er sage das selbe von sich oder nicht / ipsi tamen in fraudis poenam minime confertur, cum fraudem propriam allegans minime audiendus sit, nec ei prodesse debeat *l. 26. C. de transact. l. 5. C. de condict. ob turp. caus. c. 16. X. de rescript. c. 2. X. de dolo*, & frustra legis auxilium inuocatur, qui committit in illum *l. 37. in f. ff. de min.* Expresse hoc cautum est in *Consularu maris c. 254.* vbi ita: Als een Koopman, of verscheide Kooplyden een Schipper komen te bevragen met eenige Pakken, Baalen, of andere Stuk-goederen, en deselve Kooplyden in het midden van alle sudaenige Pakken, Baalen, Bondels, Kassen of andere Stuk goedere, of in een derselven enig goed heymelyk in steeken, of doen insteeken, gelyk als Gout, Silver, gemunt Geld, Paerten, Syde, of ondere pretieuse Waaren of Koopman-Schappen socdanige die ook mogten weesen, een dat geene, dat si heymelyk in die Pakken, Baalen, Bondels, Kassen, of wat voor andere Stuk goederen beson-

sonder mogen wesen, sallen gestoken, en niet gesegt, nog bekend gemaake hebben aan de Schipper, toen sy devragt bedongen, nog aan de Stuurman, nog aan de Schryver van het schip, daar sy het in quamen te laaden, in gevaar raakte, door dien dat of het Schip by onghelyk genootbake wierd, te werpen, of an Strand geset zynde quam te trecken, en sodanig Pak, Baal, Bondel, of ander goed, als waar in het geen gesegt is, sal gestoken zyn, geworpen wierd, sal under het gewurpe goed niet anders gerekent worden, als alleen het geen, waar voor de vrage bedongen is; al was 't schoon datter getuygen van gebragt wierden en dat deselve getuygen verklaarden, dat sy 't en hadden sien in doen; mis dien dat sy 't niet aan den Schipper nog aan de Stuurman, nog aan de Schryver nog aan den Opfiender vertoont, of angegeeven hebben, en dat herin 't Scheepsboek niet angetekent is. Ita mercator propria fraude capitur & fallacia alia aliam trudit vt ait Terent. Andr. act. IV. sc. 4. Per tinent huc dictum Plauti in rudente act. IV. sc. 7. In estate hominum, ait, plurima sunt. transenna ubi decipiuntur. Atque adeo plerumque esca imponitur, quam si quis avidus postea escam auariter, decipitur in transenna auaritia sua.

§. XXVII. Ceterum extra iactum aliis quandoque ex æquitate conferendum est, vbi alias damnum in omnium utilitatem cedit, quales casus aliquot ex statuto nostro recensendū erunt. Sic in P. 2. tit. 14. art. 35. ita disponitur: Diemeil auch offimahls bey denen Salz Laccogge ist / davon vor diesen keine Haberey gerechnet worden/ und denn gleichwol nicht unbillig/ wenn mercklicher grosser Schade daran befunden/ und solches durch Verursachung/ das es/ um ein Vortand zu vermeiden/ oder sonsten aus Noth/ Schiff und Gut zu erhalten/ bengelegt/ oder über seine Maas gesiegelt würde/ und solches durch drey oder vier der besten in Schiffe eydlich gezeuget/ soll der Schade zur Billigkeit nach Erkänntnis erfahrner Leute vor Haberey gerechnet werden. Pariter propter collisionem nantium casualem quandoque conferendum est. Nam in art. 7. p. 2. tit. 17. constituitur, quod nauta dimidium damni ferre debeat, sed statim subiungitur: Auch darff des Rauffmanns Gut/ das mit in dem Schiff ist / welches dem Schaden gethan hat/ dem Schaden nicht mit gelten. Ergo regu-

regulariter mercatores in hoc casu conferre non debent. Sed in *art. seq. 8.* casus refertur, ubi quandoque collationi locus esse debet. Si scilicet per collisionem navis quaedam ita deteriorata sit, ut quidem non mergatur, sed iactum facere debeat, ubi quaestio oritur, an navis laedens conferre vel an etiam mercatores in navi laesa contribuere, an vero nauta damnum duntaxat ferre debeant? Si culpa desit, dimidium damni navis laedens ferre debet, sed mercatores in navi laedente nil eo nomine contribunt. Haec tamen additur limitatio. Ist aber der Schade des zerbrochenen Schiffs / und geworffenen Guths grösser denn das ander Schiff mit seiner Zubehörung- und der Fracht werth ist / zu der Zeit als es dem Schaden gethan hat / so soll der Schade über das zerbrochene Schiff / Fracht und die darein salvirte Güter gerechnet / und wie in andern geworffenen Güthern gebräuchlich nach Antheil eines ieden Guths bezahlet werden. Sic ergo mercatores tantum tenentur in subsidium, si navis laedens pro rata satisfacere non possit. Alias in *L. Rhodia c. 36.* distinguitur: si navis veliscans in aliam navim in portu quiescentem vel quae vela laxavit, interdum delata fuerit: *Omnis tam collisio quam interitus ad exercitorem pariter & ad ipsos vectores spectat, ac reliquum est, ut & merces in contributionem veniant.* Quod si res noctu acciderit, & navis ignem non fecerit, nec clamores ediderit, se ipsam perdit, id est damnum ferre sua culpa debet, quod ex tali collisione oritur. Similiter huc pertinet decisio *l. 4. pr. ff. ad L. Rhod. de iactu*, quae quoque in ius patrium translata est. *P. II. tit. 16. arg. 9.* his verbis: Erfordert es die Noth, daß man ein Schiff muß leichten (non propter discrimina tempestatis marinae sed propter loci naturam) damit es über Grund kommen / und desto besser in den Hafen möge gebracht werden. Da denn ein Theil der Güter in das Both oder Rachen geloset / und damit verfuncken oder umföhnen / den Schaden muß man rechnen über das Schiff-Guth und Fracht. Additur tamen limitatio: Blicke aber hernach das Schiff mit den Güthern / den Schaden darff man von den Güthern / die in den Both enthalten / nicht mit gelten / quia, ut additur ratio in *cit. l. 4.* iactus in tributum demum venit, *salva nave*, quae hic submersa est. Ceterum indefini-

finite in textu dicitur: den Schaden muß man rechnen 2c. quod tam de damno amissarum mercium, quam ipsius scopae amissae intelligi potest. Putat tamen Vinnius in not. ad Peckium de re nauis. in l. 4. cit. p. 245. hoc tantum de amissis mercibus esse intelligendum, detrimentum scopae ad solum dominum nauis spectare, quae decisio forsan hac nititur ratione, quod merces in scapham traiecta exposita sint periculo, & communium mercium seruandarum causa nauis exonerata sit; sed scapha in conseruationem nauis non praecise periculo exponatur. At haec ratio diuersitatis inanis est; si merces in scapha traiecta periculo exponuntur, necessario quoque ipsa scapha eidem periculo exponitur in vtilitatem nauis, & sicuti alias nauta contribuendum est, malo caso, seruanda nauis & mercium causa l. 5. §. 1. ff. de L. Rhod. de iact., ita quoque in hoc casu idem obtinebit, vbi eadem contributionis aequitas occurrit.

§. XXIX. Denique quoque illis conferendum est, qui illis conseruandarum mercium gratia fecerunt l. 6. in f. ff. de L. Rhod. de iact. quia parum refert, vtrum iactus factus fuerit, an aliter quis damnum fecerit. Inde in Stat. Hamb. P. II. tit. 16. art. 8. disponitur: Wann ein Schiff an Grund seegelt und es ist zu befahren/ daß Schiff und Guth möchte Schaden leiden/ könte man daselbst haben kleine Schiffe/ was das Kostet/ sollen bezahlen Schiff Guth und Fracht/ gleich Werffgeld. Similiter etiam in art. 10. ex eodem fundamento similis fit decisio: Wann ein Schiff vorsehender Noth halben vor ein Land läme/ da es haben müßte/ und daselbst unbekant wäre/ so daß es einen Piletten bedürffte/ was das Kostet/ soll gelten Schiff/ Guth und Fracht/ als in geworffen Gute verordnet ist. Idem obtinet, si nauis a piratis redempta sit. Stat. Hamb. P. II. tit. 19. art. 1. Ratio enim vbique est eadem, vt plenius & multis aliis exemplis deduxit Lauterbach de aequit. & extens. L. Rhod.

§. XXX. Aestimatio damni & rerum conseruatarum Aestimatio non est eadem. Nam secundum l. 2. §. 4. ff. de L. Rhod. de iact. damni amissae aestimantur, quanti emtae sunt, non quanti venire possunt; cum enim amissae sunt lucri futuri nulla haberi potest

ratio; sed fortuarum mercium diuersa est conditio, quippe ex quibus adhuc lucrum speratur, & inde aestimantur, quanti venire possunt. In consulari maris l. 95. p. 123. aliter distinguitur, vtrum dimidium itineris confectum sit, nec ne, priori casu aestimantur amissa, quanti venire potuerint; posteriori vero, quanti emta sunt. Iure Hamb. P. II. tit. 16. art. 2. indistincte traditur Der Güther (amissarum scil.) Werthe soll man rechnen als das ander Geld in dem Marekte, und das Schiff nach seinen Werthe als der Schiffer es gesetzet, beneben der Fracht, und haben die Kaufleute die Wahl, ob sie es dafür annehmen, oder dem Schiffer lassen wollen, quae decisio iuri Wisbycensi art. 20. congruit. Ceterum de modo contributionem faciendi nihil addo, quia commentatoribus ad ff. plenius describitur.

Cap. III.

DE EXTRAORDINARIA DAMNI MARITIMI PRAESTATIONE.

§. I.

Extraordi-
naria da-
mni praes-
tatio.

Extraordinaria detrimenti maritimi praestatio in eos redundat, qui alias iure ordinario de damno maritimo non tenentur, sed ex accidente, forte ex pacto & conuentione discrimen maritimum subeunt. Atque hoc ipsum vel sit ab iis, qui iam concurrunt ad ipsam navigationem, seu quorum commodo ipsa nauigatio suscepta est, vel ab extraneis, quorum intuitu nauigatio non est facta.

§. II. Ad postremam classẽ potissimum pertinent au-

Affecuratio
quid.

uersores periculi seu qui pro certo pretio periculum pro parte suscipiunt, vocanturque *Affecuratores* *Affecuradeurs* vel etiam *Affecuradeurs*. Constat enim ex iure nostro, quod etiam periculi susceptio sit pecunia aestimabilis, & pro illa pretium certum promitti possit l. 5. ff. de nauit. foen. III. Dn. Stryk. in V. mod. ad cit. §. 2. id quod in societate quoque attenditur, vbi socius, qui solus subit pericula, maius lucrum obuenerit debet l.

29. §.

29. §. 1. ff. pro soc. Idem ergo contingit in contractu assicuracionis, negotio inter mercatores vltimatissimo, vi cuius periculum rerum mari transuehendarum pro certo pretio suscipitur. Quamuis autem etiam assicuratio terrestris detur vid. Dn. Werlhof. diff. de instrum. assc. sect. 1. §. 7. cum tamen de hac non sumus solliciti, & maritima frequentior sit, definitionem tantum ad materiam propositam direximus, vt contineret susceptionem periculi rerum mari transuehendarum.

§. III. Quemadmodum vero hic contractus moribus gentium Europæarum debetur, & ita diuisiones iuris Romani hic plane accommodari nequeunt, ita otiosam, ne dicam infidam esse quaestionem existimo, vtrum sit contractus nominatus an innominatus, vtut de illa tantopere laboret Stypman de iur. marit. p. 4. c. 7. n. 45. item ad quem contractum iuris Romani referri debeat? qui enim huiusmodi quaestionem mouent, supponunt vel arbitrantur, nullos alias dari contractus, quam qui in iure Romano expressi & explicati sunt. Ita immeriti nonnulli sunt studio iuris Romani, vt nihil amplectantur, nisi quod ius Romanum doceat, nihil credant, nisi quod Tribonianus verum esse ait, nihil solidum, eruditum, aut iustum esse putent, nisi quod ex legibus Romanis possit explicari, declarari, illustrari. Explicuerunt ICTi egregie contractus, qui eo tempore inter gentes cogniti fuerunt, & quos necessitas communis inter gentes eo tempore produxerat. At sicuti commercia gentium post hac tempora ingens incrementum acceperunt, inde non potuere non noua plane & antea incognita negotia nasci, quæ commerciis prout nunc sunt, specialiter inferuient. Ignota fuerunt ICTis Romanis cambis, quæ hodie tam insigne incrementum afferunt ad commercia gentium promouenda, quæ suis propriis regulis constant, vt proinde ex iure Romano minime explicari queant, sed ex suis propriis fundamentis & regulis asseruari debeant. Idem iudicium formandum esse puto de contractu assicuracionis, qui suis peculiaribus regulis constat, adeoque proprius & ab aliis plane distinctus contractus est. Vtut enim in l. 5. ff.

de nau. foen. quædam tradantur generalia fundamenta , quæ ad hoc negotium suo modo applicari possunt, illa ipsa tamen sunt principia iuris naturæ , sed specifica eius differentia moribus recentioribus debetur, & inde totum hoc negotium iudicandum est.

*Quodnam detrimen-
tum mari-
imum ob-
liget asse-
curatores.* §. IV. Sed reuertor in viam. Forma assecurationis consistit in *susceptione periculi & constituto pretio* quod vocant *d se premie*. Cum vero periculum variis contingere possit modis, siue casu fortuito siue culpa nauæ, imprimis videndum est, de quo detrimento assecutores conueniri possint ? Periculum quoad suam naturam requirit vt sit incertum & futurum Dn. Werlhof *de instrum. assec. S. 1. §. 9.* quamuis enim contingere possit, vt quo tempore assecuratio fit, iam nauis perierit, quia tamen de eo non constat eo tempore, quo assecuratio fit , pro futuro reputatur. Quod si itaque assecuratus iam sciret, nauem periisse, & subdole alios ad assecurationem induceret, suscepcio periculi assecutores haud obligaret propter dolum, qui excludit consensum. Ceterum quale detrimentum maritimum obliget assecutores, potissimum ex instrumento assecurationis, quod *Polizza* dicitur, iudicandum est.

Quid si culpa nauis ad damnum datum fuerit. §. V. Vnde si culpa nauæ damnum datum fuerit, quæstio oritur, an assecutores eo nomine teneantur? Equidem si, vt communiter fieri solet, in *Polizza* expressum sit, daß sie auch vor dem Schaden stehen wollen/der aus des Schiffers faute entstanden/res expedita est vid. Ill. Dn. Stryk, *de Vsmod. iit. exerc. act §. 7. in adducto responso*. Ceterum si expressa huiusmodi conuentio deficiat, non leuis ratio dubitandi nascitur, quod exercitor nauis factum sui magistri præstare debeat, & quod in susceptione periculi tantum cogitatum fuisse videatur de periculis, quæ casui fortuito adscribuntur. Accedit quod in dubio interpretatio facienda sit contra eum qui clarius loqui debuisset, l. 31. ff. *de pactis* qualis est is, qui singularem utilitatem ex aliquo negotio quarit, scilicet mercator, in cuius utilitatem facta est assecuratio vid. Diss. Dn. Præf. *de Interpret. facienda contra eum qui clarius loqui deb.* Hisce tamen non

non obstantibus, ordinarie quodlibet discrimen maritimum affecuratos subire iudico, modo affecurati in nulla culpa deprehendantur, vti recte sentiunt Santerna *de affecurat. p. 3. n. 19. seq.* Reinold Kurike *de affecurat. p. 4.* Stracha *de affecurat. gl. 31. n. 4.* Fontanella *dec. 243. n. 14.* Rota Genuensis *dec. 3. n. 13.* Nam in plerisque fere locis etiam citra pactum in mores abiit, vt affecuratos de *dolo* etiam & *culpa* magistri nauis & cuiuscunque alterius extra ipsum dominum nauis teneantur Scacc. *de commerc. §. 1. q. 1. n. 155.* Dn. Lyncker *resp. 27. n. 14.* Atque hæc decisio optima fundatur ratione, quia quod *dolo* vel *culpa* alterius sit, respectu *tertii* pro damno casuali potest haberi. Hoc certum est, damnum *culposum* vel *dolosum* non excusare, quatenus cum eo agendum est, qui dolum vel culpam commisit. Ast respectu mercatoris, qui nullo modo ad *culpam* vel *dolum* sui magistri concurrat, hoc *damnum casuale* dicendum est, cum nec hoc præcauere aut auertere potuerit, sed facto *tertii* oriatur Conf. Struu. *ex. 19. lb. 32.* Imo qui magistro cuidam nauem vel merces suas committit, non tantum propter discrimina tempestatis marinae, sed etiam ob factum sui magistri in timore hæret, & ideo affecuratos quarit, ideo pretium iis soluit, & proinde de quouis periculo illi tenentur. Atque ita quoque in Patria mea obseruari, non tantum ostendit prælaudatum responsum Dn. Lynkeri, sed etiam sententia interlocutoria, quam *de 25. Octobr. 1703.* domini ad admiralitatem deputati pronunciauerunt, & a Dn. Werlhofio *diff. de instrum. affec. in append. lit. u. p. 61.* adducta est. Cumque hanc materiam optime illustret, eandem hic repetere placet; Würde Kläger mit Körperlichen Eyde erhalten/wie er zu ihm schuldig/das so wol bey Vermietung seines Schiffes/Concordia genant/wor auf Schiffer Erich Knutzen gewesen/als bey Errichtung der Police mit guter Treu und Glauben alles von ihm sey verrichtet und vor genommen worden/auch das er nicht gewusst/das der supra-cargo Benedictus Nebel nach verbotenen Haven und Orten/allwo keine Königl. Zoll-Städte seyn/zugehen gewillet gewesen, noch er der Kläger dem besagten Schiffer darzu einige Ordre gegeben/soll fern

ner definitiue ergeben was recht. Addit subinde Dn. Werlhof in clytæ Facultatis iurid. Helmstadiensis confirmationem prædictæ sententiæ, adiectis decidendi rationibus. Ceterum non dubium est, quin aſſecuratores regressum habeant aduersus nautam, cuius dolo vel culpa damnum marinum contingit. Dn. Lyncker *cit. respons. n. 17.* Non nego tamen, confluitius & vtilius esse, etiam huiusmodi damna, quæ culpa vel dolo nautæ contingunt, in Polizza exprimere, & expresso pacto ad eam aſſecuratores adstringere, quo pertinent consueta formula, quæ in Polizza, typis in patria mea expressa, continentur: *Alle perikulen schade of ungelukken, bedacht en onbedacht, die dat Schip in eenige manieren mogte overkomen, waer't ook, dat sulke gebeurde door faute of te versuyramisse van de Schipper of sijn volk of te door wat adien en pretension ok eenig ongeval of te confisca tie het sonden moegen procederen het sy van Vyanden of Vrienden.*

Vivum etiam casus insolitus aſſecuratores præstare teneantur.

§. VI. Cum vero discrimina maritima sint infinita, quibus nauigantes sunt obnoxii, solet quoque dubitari, an aſſecuratores etiam de quibuscunque casibus teneantur? Constat enim, quod casus fortuiti distingui soleant in *solitos* & *insolitos*. Vt enim omnis casus suo modo possit dici *insolitus*, eo sensu, quod ex audiente eueniat, nihilominus tamen *comparative loquendo* recte potest dici, quosdam esse *solitos*, qui facilius contingere & ita præuideri quodam modo possunt, licet præcaueri nequeant; quosdam *insolitos*, qui forte mille annis semel contingunt. Vnde licet Carpouius *P. II. c. 26. def. 8.* hanc distinctionem non adeo attendendam esse iudicet, vbi quis generaliter & indefinite casus fortuitos suscipit, admittit tamen limitationem *n. 7.* in casu plane inusitato, vel insolitissimo, qui forte mille annis semel contingat, de quo non cogitarunt contrahentes. Idem probat Cardinalis Mantica *de tac. & ambig. conuent. lib. V. tit. 8. n. 5.* vbi in *6.* addit non tantum casum insolitum appellari, qui semel mille annis contingit, sed hoc tantum exempli causa & *hyperbolice* ita dici, sufficere itaque, si per hominum memoriam eiusmodi quid haud acciderit. Atque exinde concludit Marquardus *de iure mercat. lib. II.*

lib. 11. c. 15. n. 46. affecutores haud tenerent navis in balana molem sub vndis latitantem impetu vehementiori illi-
fa compagibus revulsis perierit. Conf. Sebast. Medices *de easib. fortuis p. 1. qu. 15. n. 18.* Ill. Dn. Stryk. in *Vf. Mod. ad tit. de nautico foenore §. 7.*

§. III. Ut vero hanc distinctionem in aliis contra-
ctibus, veluti locati conducti, improbare haud possim, du-
bito tamen an ad praesentem possit applicati materiam.
Haec enim est affecurationum natura, ut affecutores in lo-
cum eius, cui fit affecuratio, transeant, quemadmodum quo-
que in polizza exprimi solet, quod locum affecurati subire
velint, ut habetur in formula polizzae anno 1637. in patria
mea concepta & a Stypmanno *p. 4. de iure marit. c. 7. n. 425.*
relata, ubi in medio dicitur. *Wystellen ons van alle tot als in de
placse om denselven te bestryen, en van alle Schwarzigheden son-
der eenige exceptien schadeloos te houden.* Unde etiam est, quod
Doctores asserant, mercatores quasi eventum periculi ab
affecutoribus emere. Santerna *de affecur. p. 3. n. 22.* Ex
quo fluit, affecutores idem praestare debere, quod exerci-
tor navis praestare debuisset, si affecuratio nulla facta fuisset;
iam autem ipsi damnum obugisset, ergo post affecuratio-
nem pro illa parte illud sustinere debent, pro qua locum
exercitoris intrarunt. Equidem Icti veteres de hac mate-
ria mirum in modum titubarunt; nec ipse Petrus Santerna
cit. l. n. 74. se satis expedire potuit, qui, dum Bartolum suum
ab imputato errore & contradictionis vitio vindicare anxie
studuit, semet magis intricavit, quam extricavit. Neque
enim satis inquisiuit, vtrum haec distinctio, quae in aliis ma-
teris quendum usum habere potest, ad praesens negotium
eadem facilitate applicari possit? De quo vel ideo dubito,
quia hoc totum negotium de essentia sua vnice ideo con-
trahitur, ut affecutor pro certo pretio periculum susci-
piat. Ast in ceteris contractibus *ex accidente* contra naturam
negotii ordinariam ex pacto quis suscipit periculum, ubi

H

per

per pactum plane receditur a natura contractus ordinaria, & consequenter strictè talia pacta sunt interpretanda, ne nimia irregularitas inducatur. Sic conductor non tenetur de casu fortuito ex contractu locati; tenetur tamen ex pacto, si illum in se recipit. Hoc pactum autem naturam locationis plane mutat & inuertit, & irregulare quid in ipso negotio producit. Quando ergo de huius pacti intellectu vel interpretatione dubium oritur, in dubio illud restringendum, ne nimium a natura contractus recedatur, & hoc intuitu casus insolitissimi excludendi sunt. Ast huiusmodi ratiocinationes in contractu assicuraciones cessant, quia hic de essentia & natura totius illius negotii est, ut detrimenta quæuis pro pretio ab assicuratore suscipiantur adeoque si casus etiam insolitissimi assicuratoribus tribuuntur, nihili fit contra naturam huius negotii, sed plane secundum eam.

*Cur species
casuum
fortuito-
rum refe-
rantur.*

§ IX. Ex quo conc'udo, assicuratores ordinarie omnem casum præstare debere, quocunque modo contingat, siue susceptio periculi *indefinite* concepta fuerit, siue *definite*, ut casus etiam in specie recensentur. Fieri hoc solet communiter ad omnes euitandas contouersias, cum, ut antea dictum est, Dd. hac de re satis inter se disceptent, quæ lites cessant, si specialis expressio adicit v. c. *alle perykel der Zee, van vier van Winden, van vianden ende Vrienden, van Brieffen, van Marke of repressalien, van arrest ende deientie, van Konige Printzen ende Herrn, wie sie syn ende generalyken van allen andern perykeln ende fortuynen, si souden moogen overkoemen in eeniger manier, oft de man soude moogen wordenken gewonlik of vngewonlik III. Dn. Stryk. in V. Mod. tit. de naut. foen. §. 7. Stypman. de iure marit. P. IV. c. 7. n. 335. De illo tamen non tenentur periculo, quod expresse in polizza exceptum est. Sic Stypmannus cit. l. n. 425. exhibet formulam polizza, anno 1637. Hamburgi conceptam, vbi hæc exceptio adiecta: *doeb van de arrest van**

van syn Maytt. van Dennemarken in de Sont dragen wy assureurs geen pericul, qua tunc utilis erat propter bellum, quod inter regem Daniæ & civitatem exarserat.

§. X. Ex hæcenus dictis nunc facile colligitur etiam *Assuratores* contribuere debere, si iactus seruandæ nauis *res communi* causa factus sit. Kürike de *assurac.* p. 6. quia iactus quobuunt ad que casibus fortuitis annumeratur. In genere enim *condamnum* ex ferre debent, quorum interest saluam nauim esse l. 2. §. 2. ff. *iactum factum* de L. Rhod. de iact. Struu. ex 20. th. 18. & sicuti omnes conferunt proportionabiliter, ita quoque assuretores pro illa parte conferre tenentur, pro qua periculum susceperunt.

§. XI. Ordinarie periculum quod assuretores susci- *de tempore.* piunt, in eos redundare incipit a tempore, quo merces in nauim sunt inlata, duratque vel ad tempus præscriptum, veluti ad tres menses, vel vsque ad certum locum. Inde in polizza hoc exprimi debet. Fit huius temporis mentio in formula apud Stypman cit. l. Welker Rysik wy dragen ende tot onsen laste nomen, naden dach ende vre, dat des selfde Koopmanschoppen sullen geladen of gescheept gewesen, om aen boort te wooren, vant selfde schip of 'tschepen ende in 't het selfde geladen sullen syn erde sal dueren totter tyt tot het selfde schip sy gekomen in des selfde hauen van Hamborg binnen booms ende desulve Koopmanschappen vpt land sullen ontladen zyn in goede behoudenisse. Quod si ad certum tempus periculum suscipiatur veluti ad tres menses, elapso tempore expirat obligatio assuretorum, licet post tempus nauis pereat, vii contingit in casu c. 11. §. 20. adducto.

§. XII. Quod si ex discrimine marino detrimentum *Quid si* securum est, mox hoc indicandum assuretoribus. Sic *damnum* anno 1697. art. 13. inter assuretores Hamburgi conuentum *contigerit* esse refert Dn. Werlhoff *diss. de instrum. ass. p. 41.* Daß in der Police zu drucken / daß von allen Schaden und Auarien / so in Europa geschehen / innerhalb Jahresfrist an den assuredeurn intimatie und Nachricht von dem ergangenen Schaden müsse gethan werden bey Verlust der Forderung. Facta intimatio-

ne, intra duos menses aſſecuratores ſoluere tenentur quatenus periculum in ſe ſuſceperunt, ad quod in polizza ſeſe obſtringere ſolent, vti ex formula quam Dn. Werthof *cit. l. p. 55.* adduxit, conſpicuum eſt.

*Quatenus
ſponſores
damnum
proſtat.*

§. XIII. Pergo ad alias rationes, quibus quis extra ordinem damna maritima ſubire tenetur. Poſt hoc quandoque contingere per ſponſiones durch Wöſten / quas mercatores de caſu incerto, etiam infidi maris, inire ſolent, quorſum pertinet decantata illa, a IGis toties repetita ſponſio: *ſi nauis ex Aſia redierit vpl non redierit l. 129. B. De V. Obl.* Quod ſi enim nauis non redierit, ſponſor, qui in hunc euentum aliquid promiſit, ſoluere debet. Sed cum materia ſponſionum ab aliis iam ſatis excuſſa ſit, vel tetigiſſe eam ſufficit, cum mihi vela ſint contrahenda, quippe portum iam proſpicienti.

*Remiſſio
de Bodemeria
& nau-
tico ſoen.*

§. XIV. Similiter in pecunia traieſtitia, & hodierna Bodemeria ſuſceptio periculi quaedam occurrit, non quidem totius nauis, ſed pecunie aliusue rei fungibilis mutuo datae, & quidem itidem vel in meatum & remeatum *l. 1. C. de nau. ſoen.* vel in meatum tantum *l. 3. C. eod.* vel ad certum tempus *l. 6. C. eod.* Sed cum hiſce modis non periculum in vniuerſum ſuſcipiatur, ſed tantum pecunie credito, vnde vulgatum: *Wer Geld auf Bodemerey giebet/ lauſſe riſico davor/* in hoc profundum pelagus me immittere nolo. præſertim cum materiam de Bodemeria peculiari diſſertatione ſolide iam explicuit, Magn. huius Academiae, Pro-Rector Dn. Bodinus. Illud vel binis addere verbis placet, toties tantum pecuniam periculo creditoris eſſe, quoties mero infortunio nauis periit: ſi enim culpa debitoris, nauæ ſcilicet, damnum contigit, creditor pecuniam omnino exigere poteſt. Et huc pertinet decifio *l. 3. C. de nau. ſoen.* vnde præſentis diſſertationis rubrica deſumpta eſt: in quo textu caſus continetur, vbi nauæ, illicitas merces, *Contrahende Wahren* comparauerat, & propterea fiſcus totam nauim occupauerat, de quo caſu hæc decifio traditur, quod *amiſſarum mercium detrimentum, quod non*

non ex marina tempestatu diffimide, sed ex precipiti avaritia & incivili debitoris audacia accidit, creditori adscribi nequeat.

§. XV. Progredior ad alterum membrum, ubi agendum est de iis, qui extra ordinem damnum maritimum prestare debent, & simul ad navigationem concurrunt. Sic aliquando nauta extra ordinem ad detrimenti maritimi reparationem tenetur, ut contingit in specie, quam recenset Alfenus in l. 31. ff. locat. In navem Saufei, ait ICtus, cum complures frumentum confuderant, Saufeius vni ex his frumentum reddiderat de communi, & nauis perierat, quaesitum est, an ceteri pro sua parte frumenti cum nauta agere possint oneris aucti alitione ICtus hanc quaestionem distincte decidit, & ante omnia videndum esse ait, quid actum fuerit inter partes, cum tres casus hic distingui possint. Primus casus, qui etiam ad presentem materiam spectat, est, si locatio irregularis inita sit, ut eiusdem generis traderetur h. e. ut simpliciter tantum quantitas redderetur in loco destinato, quo casu in creditum itum esse videtur, veluti cum argentum pusillatum fabro daretur ut vasa fierent, & aurum ut annuli, quo intuitu triticum Saufei factum fuisse videtur, & ita recte vni partem suam tradidit, nauta autem de reliquo tenetur, cum debitor non speciei sed generis sit, genus autem perire non possit l. u. C. si certum petat. Quin quod cum frumentum Saufei factum sit, ipsi quoque tanquam domino perire, & ita extra ordinem periculum prestare debet. Alter casus est, si ita datum sit frumentum, ut in simili re solui possit, conductor tantum culpam prestare debet. Obstat quidem, quod debitor generis fiat, & ita eadem decisio obtinere debeat, sed recte animadvertit Dn. Stryk. in VJ. Mod. tit. locati. §. 6. hoc non fieri absolute, sed intuitu certa speciei, h. e. se obligavit ad reddendam quantitatem certam ex aceruo in naui congesto, intuitu cuius est debitor speciei. Si ergo nauis perit, conveniri nequit, si culpa caret. Denique casus tertius est, si separatim tabulis aut heronibus aut in alia cupa elusum vnius cuiusque frumentum fuisset, ita ut inter nosci potuisset quid cuiusque esset, & hoc ca-

Quando
nauta ex-
tra ordi-
nem dam-
ni mariti-
mum pre-
stare debet.

fu singulis suum reddere debet, nec de casu tenetur. Neque enim hic communio facta est, uti in secunda specie contigit, ubi mercatores frumentum confuderant. Ceterum cur Ictus oneris auersa actionem hic deneget, optime explicat Ill. Dn. Stryk. cit. l. §. 7. quorsum B. L. remitto.

Si conuecto, §. XVI. Sic etiam conuectores, per pactum damnum *res in com-* in commune suscipere possunt, ut etiam de damno teneantur, quod tantum in bonis alicuius ex illis contigit. Sic in *muni peri-* consulatu maris cap. 194 hac de re ita cauetur: *culum sus-* *scaperint,* *weer ontstond, na dat het Schip een gedeelte der ingelaade goederen gelooft had, waar door het overige goed, dat nog in 't Schip gebleeuen was, quam te verongelucken, sal het goed, dat reets onschiceept is met verschuldigt weesen te contribuereen voor het geen, dat verongelukt is, so anders de Koopluydens, die dat goed toe behoort, te voorenig sullen bedongen hebben, dat het eene goed de Schade von het andere sal helpen draagen.*

Conclusio. §. XVII. Sed quemadmodum viris, qui nauibus uehuntur, praecipuum gaudium est, nauigationem auspicanibus deductorium uenire ventum, uersimile est enim & in fine meliorem reditum consequuturos, ut ait Pindarus oda I. Pythion. ita postquam secundis uentis a littore solui, & per varios casus, per tot discrimina rerum aequora pererrauit, in fine quoque meliorem reditum consequor. Ex alto enim procul terram conspicio, & sic exire de nauis cogor. Vtrum recte nauigauerim, aliorum esto iudicium. Explicui pericula maris. Quis uero inter tot fluctus sine periculo nauigat? Noui illud Plauti in Penuli, *all. 1. Sc. II.*

*Negotii sibi qui uolet vim parare
Nauem & mulierem haec duo comparato.
Nam nulle magis res duae plus negotii
Habent, forte si acceperis exornare
Neque unquam satis haec duae res ornantur
Neque eis ulla ornandi satis satietas est.*

Verum iaris solatii est nauigantibus, quod quomocumque littus petere possint, quod genus solatii pro me quoque allegare non erubescio.

¶ (o) ¶

Mein Freund/ indem dein Mund von Schiff/
 Werck disputiret/

Laufft Dein gelehrtes Schiff in schönsten Hafen ein/
 Das Wießheit/ Wis und Recht anstatt der Wahren führet/
 Wodurch das Vaterland sich künfftig kan erfreuen.
 Der Sturm ist nun vorbei; Corsaren und Syrenen/
 Ein Raub der Wissenschaft/ verderb der goldnen Zeit/
 Kan Dein geschickter Geist verachten und verhöhnen/
 Dein Cours war sters gericht nach der Gelehrsamkeit.
 Rühmt jenes Pleiß-Athen Dein angenehmes Wesen/
 Wo ein gelehrter Wind in Deine Seegel bließ;
 So läßt Halime diß von Dir mit Ruhme lesen/
 Daß Du als Jason trägst der Klugheit güldnes Vlies.
 Hierzu setz' ich den Wunsch; Wis und gelehrtes Wissen/
 Sey dieser Wahre gleich/ die tausend Zinsen trägt;
 Doch wenn sich Glück und Ruhm bey Dir als Schwestern
 Küßen/

So denck an deinen Freund/ der treue Liebe hegt.

Hiedurch wolle sich dem Herrn Respondenti recommen-
 diret haben dessen gehorsahme Diener.

IOHANNES CHRISTOPH. KOES,
 Hofsat.

Noch werth geschätzter Freund/ der seines
 Fleißes Proben
 Auf diesen Saal Athen bisher bekandt gemacht/
 Wir suchen nicht hierdurch Dein edles Thun zu loben/
 Und wie DU dein Talent so rühmlich angebracht.

I

Wir

Wir denken nicht so wohl die Tugend raus zu streichen/
 Als DJK aus Freudigkeit/ wie Freunde darzu thun/
 Wie sehr es uns ergezt/daß bey so edlen Zeichen/
 Bey solcher Wissenschaft DU dennoch nicht willst ruh'n.
 Daß DU den Schiffern gleich/ die einst die See durchfahren/
 Zum neuen Laufe schon die Seegel hast gespannt/
 Und daß/ wenn sich in DJK schon viele Künste paaren/
 Dennoch zu mehren sey Dein munt'rer Geißt entbrandt.
 Das Meer der Wissenschaft hat mancher kaum erblicket/
 Kaum hat er eine Fahrt/ die kurz genug/ gethan/
 So wird ihm der Compas durch Ungebuld verrück't/
 Denn landet er geschwind bey faulen Brüdern an.
 Auf der gelehrten See heißt dieses Schiffbruch leiden/
 Den untersuchest DU/ und stiehest ihn zugleich.
 Wen Armuth hier bestürmt/ muß drüm nicht alles meiden/
 Wohl aber/ der / so mehr an Gut/ als Willen reich.
 Dem muß an Gut und Ehr das Strand = Recht alles rauben
 Der durch Begierden will sein eigner Sturm = Wind
 seyn.

Und die Sirenen mehr/als wie der Pallas glauben/
 Die sencken Gut und Blut selbst in die Strudel ein.
 Gewiß/ die Wilde See hat nicht so viele Klippen/
 Und weicht an Gefahr den hohen Schulen noch.
 Gefellschaft/ Spiel und Wein! und ihr verbühlet Lippen!
 Wenn nicht Charybdis kriegt/ der fällt ins Scyllens
 Loch.

Zwar pflegt ein Schiffer auch den Anker einzusencken;
 So ruhet manchesmahl ein froher Muses Sohn;
 Sein Geißt ermuntert sich/ wer will es ihm verdanken?
 Er trägt auf kleine Raß ja dopple Krafft davon.

Dem

Denn fährt er / wie **DU** / Hochwerther Freund /
 gefahren /

Sieht allen Sturm zur See mit Weisheits Augen an.
 Urtheil von Eigenthum der ausgeschmickten Wahren /
 So standhaft und gelehrt / wie **DU** anjetzt gethan.

Wir freuen uns mit **DIR** / daß die gelehrten Blätter /
 Die Sturm und Unglücks voll / **DU** wohl durchsegele
 hast

DICH grüße auf der See hinfort beliebtes Wetter
 Nach diesen aber auch Ehr- und Vergnügungs-Rast.

By seiner gelehrten Disputation von See Schaden wollten
 hiermit gratuliren zwey ergebenste Freunde und Diener

H. SAGER. L. ADOLPHI.
 Hollat.

DICH dachte bey mir selbst / Hochwerther Kellinghusen /
 Was geht doch vor ein Reim auf deinen Nahmen an?

Judem ich mühsam war / rieß Echo laut: die Musen!
 Und diß hat sie gewiß nicht ohne Grund gethan:

DU bist von Jugend auf den Musen hold gewesen /
 Minerva legte **DICH** vergnüglich an die Brust /

Und ließ aus ihrer Hand die tausend Früchte lesen /
 Biß **DICH** die Themis rieß zu ihrer Augen-Lust

Hierauff so liebest **DU** die Musen an der Pleiße /
 Und samlestest erhitzt den Weisheits-Nectar ein /

Mit was vor Hurtigkeit / mit was vor muntern Fleiße /
 Kan Philurea stets ein wahrer Zeuge seyn.

Halte / wo das Salz der reinen Weisheit quillet /
 Nahm **DICH** hiernechst vergnügt in ihren Musen-
 Chor;

Wie

Wiewohl ihr kluges Naß nun Deinen Durst gestillet /
 Das stellet diese Schrift und Deine Lippe vor.
 Das werthe Vaterland hat sich zu gratuliren/
 Das ein so theures Pfand einst in die Mauren kriegt/
 Das Klugheit und Verstand mehr als Jubelen zieren/
 Das jederman durch Tren und Redligkeit vergnügt.
 Mein Damon, lebe wohl mit deinen Nasen-Schäßen /
 Dieselben bringen dir erwünschte Nasen für;
 Sey Deiner Eltern Trost/ der Nasen Ihr Ergößen/
 Der Freude Augenlust/ des Vaterlandes Zier.

hiermit wollte seine Schuldigkeit gegen den Herrn Respondenten als seinem geliebten Freunde beobachten dessen verbundener

STEPH. KENKEL,
 Patr. Hofrat.

In wohlbestelltes Feld giebt endlich reiche Früchte /
 Ein tieff-durchsuchtes Schacht bringt Gold und Silber ein;
 Mein Freund/ so kömmt Du mir auch heute zum Gesichte/

Dein Weisheit-volles Licht zeigt sich in vollen Schein.
 Denn wie DU den Verstand nicht lassen Brache liegen/
 Der Saame hoher Art ward in diß Land gestreut:
 So weist sich jetzt die Frucht/ den Nasen zum Vergnügen/
 Die Frucht/ die jeden sich zum süßen Nus anbeut.
 Die Klugheit/ welche Gold/ die Weisheit so Jubelen
 Und Silber übertrifft/ zeigt/ daß durch Müß und Fleiß
 DU manches Buch durchsucht/ dergleichen Schatz zuzehlen;
 Denn jeder wirfft DIR zu verdienten Ehren-Preis
 Schweig Kiel! ein fremder mag sein schönes Lob beschreiben/
 Mein

Mein Lobspruch möchte mir als Freund verdächtig
seyn;

Ich will nach Freundschafts Art bey einem Wunsche bleiben:
Es trage Dein Talent die reiche Zinsen ein.

Mit diesen wenigen Versen, wollte sich den Herrn Respondenten
recommandiren/ dessen gehorsamer Diener

MAURITIS RACHEL,
Holsat.

Wiß angewandter Fleiß nicht ohne Nutzen sey/
Indem Gelehrsamkeit/ das Kleinod hoher Seelen/
Sich pfleget mit dem Fleiß vertraulich zu vermählen/
Bringt uns Dein kluger Geist an diesem Tage bey:
Denn da Dein weiser Mund von Schiffwerck disputiret/
Spricht jeder/ daß mit Recht Dir Lob und Ruhm gebühret.
Und schwieg gleich unser Mund/ Du andrer Pythias/
Die Musen würden doch an jener schönen Pleiße/
Und klugen Saalen-Strohm von Deinem munterm Fleiße
Beredte Zeugen seyn/ wo Sie ihr weisses Raß;
Meinervens Hontgstein/ Alstræens Perlen-Säfte/
Die reichlich eingefloßt/ zu stärken Deine Kräfte.
Darum ergöße Dich an deiner Wissenschaft/
Die Nutz und Labfal giebt/ und Perlen überwieget/
An deren Kostbarkeit sich jederman vergnüget;
Der Himmel schencke Dir noch ferner Geist und
Krafft/

Daß Deine Wissenschaft zu einem Brunnen werde/
Der seine Ströhme schenckt dem Himmel und der Erde.

Dieses sehet seinem höchstzuwendenden Gönner und Freund

I. O. KRAPP.
Hols.

Handwritten text, likely bleed-through from the reverse side of the page. The text is mirrored and mostly illegible due to fading and bleed-through.

Handwritten text, likely bleed-through from the reverse side of the page. The text is mirrored and mostly illegible due to fading and bleed-through.



00 A 6429

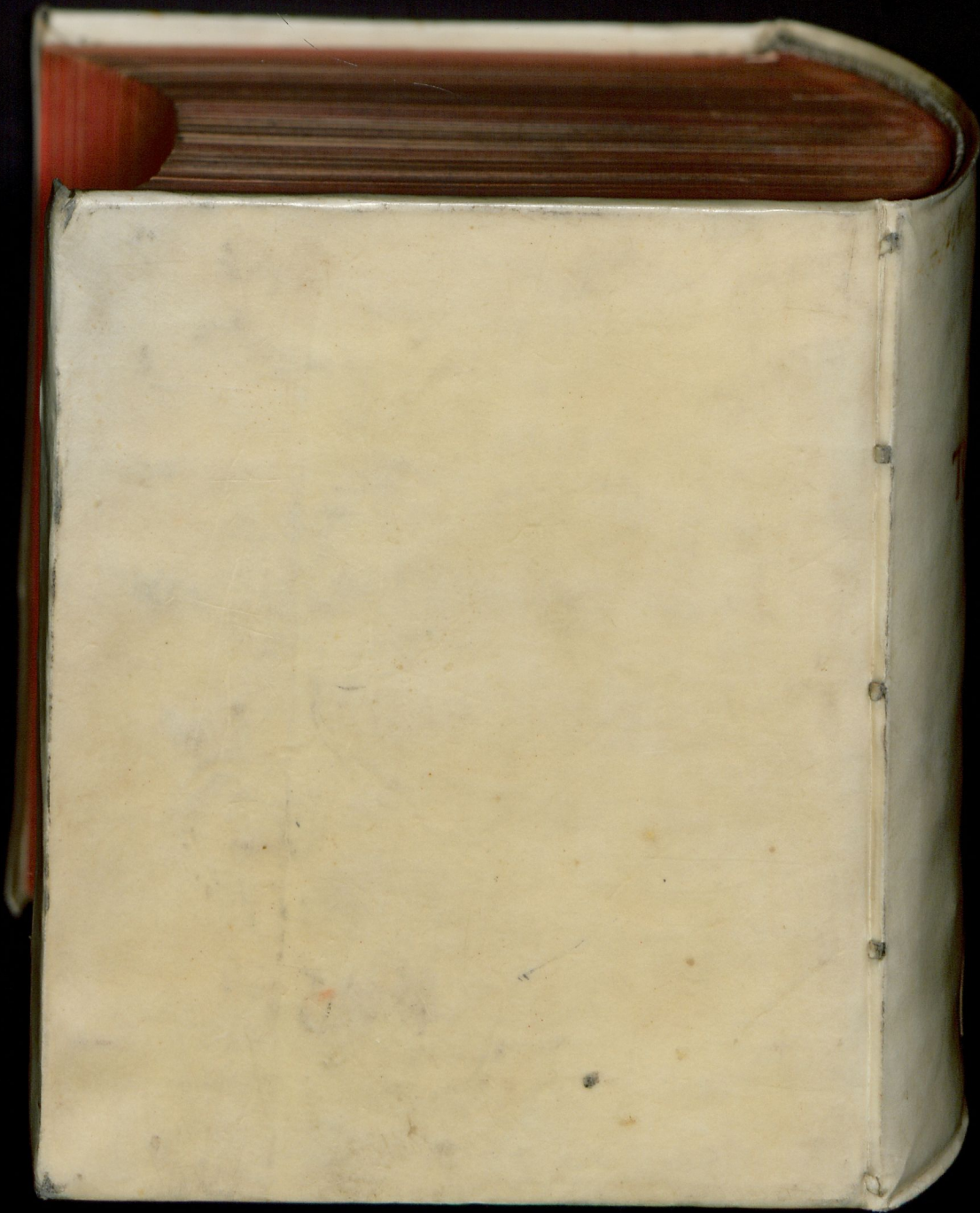
ULB Halle 3
002 928 54X



sb.

VO 17





DISPUTATIO IVRIDICA 35
DE

DISCRIMINE TEMPESTATIS MARINAE,

See = ^{Don} Schaden/

occasione l. 3. Cod. de nautico foenere.

QUAM
RECTORE MAGNIFICENTISSIMO
SERENISSIMO PRINCIPE AC DOMINO
DN. PHILIPPO WILHELMO,
PRINCIPE PRUSSIAE, MARCHIONE BRANDENBUR-
GICO, DVCATVS MAGDEBURGICI GVBERNAT.

RELIQVA.

IN REGIA FRIDERICIANA

PRAESIDE

DN. IVSTO HENNINGO *Böhmer!*

D. PROF. PVBL. ET FACVLT. IVRID.

ASSESSORE,

PATRONO AC PRAECEPTORE SVO AETERNVM
DEVENERANDO

IN AUDITORIO MAIORI.

AD DIEM 15. NOVEMB. A.M. DCC. CXC.

PVBLICO ERVDITORVM IVDICIO SVBMITTIT.

AVTOR.

HENRICVS KELLINGHUSEN,
HAMBURGENSIS.

HALÆ MAGDEBURGICÆ.

TYPIS JOH. CHRISTIANI ZAHNII, ACAD. TYPOGRAPHI.

