



Universiteit
Leiden
The Netherlands

Nemo condicit rem suam: over de samenloop tussen de rei vindicatio en de condictio

Wal, T.B.D. van der

Citation

Wal, T. B. D. van der. (2019, February 12). *Nemo condicit rem suam: over de samenloop tussen de rei vindicatio en de condictio*. Meijers-reeks. Boom Juridisch. Retrieved from <https://hdl.handle.net/1887/68751>

Version: Not Applicable (or Unknown)

License: [Licence agreement concerning inclusion of doctoral thesis in the Institutional Repository of the University of Leiden](#)

Downloaded from: <https://hdl.handle.net/1887/68751>

Note: To cite this publication please use the final published version (if applicable).

Cover Page



Universiteit Leiden



The handle <http://hdl.handle.net/1887/68751> holds various files of this Leiden University dissertation.

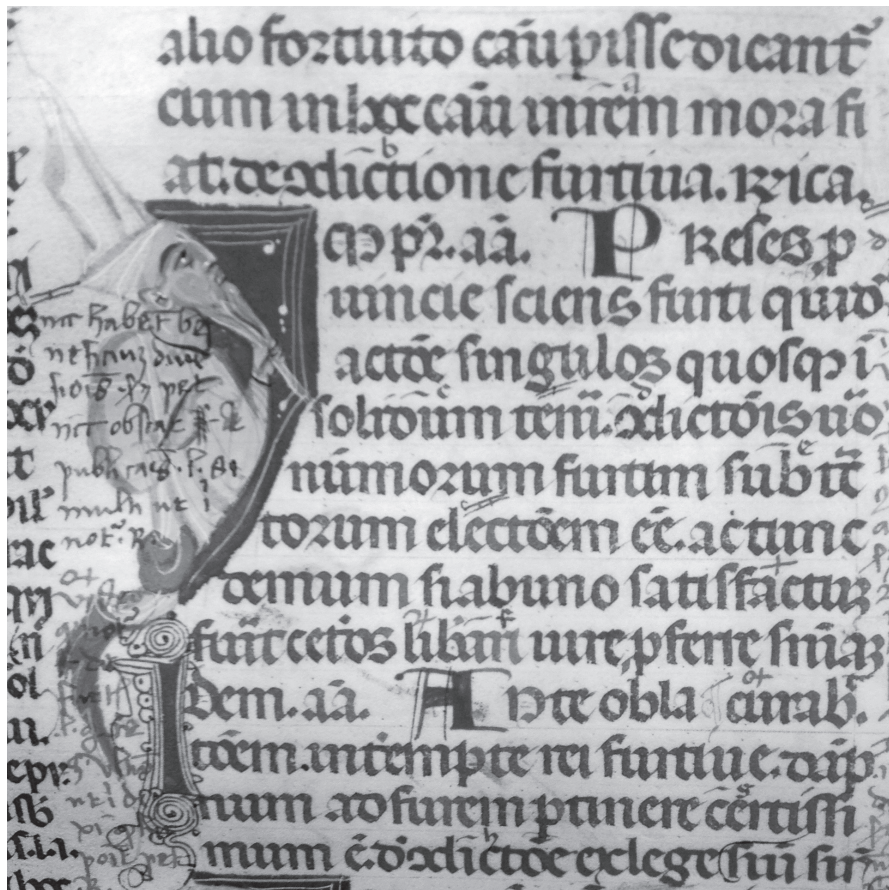
Author: Wal, T.B.D. van der

Title: Nemo condicit rem suam: over de samenloop tussen de rei vindicatio en de condictio

Issue Date: 2019-02-12

Nemo condicit rem suam

Over de samenloop tussen de rei vindicatio en de condictio



C. 4,8, *De condictione furtiva*, Bodleian Library, ms. Canon. Misc. 495, f. 97 v^o.
(Foto Egbert Koops)

Nemo condicit rem suam

*Over de samenloop tussen de rei vindicatio
en de condictio*

PROEFSCHRIFT

ter verkrijging van
de graad van Doctor aan de Universiteit Leiden,
op gezag van Rector Magnificus prof. mr. C.J.J.M. Stolker,
volgens besluit van het College voor Promoties
te verdedigen op dinsdag 12 februari 2019
klokke 16.15 uur

door

Tobias Bessel Donaas van der Wal

geboren te Leiden

in 1988

Promotor: prof. mr. W.J. Zwalve

Promotiecommissie: prof. mr. W.H. van Boom
prof. mr. A.G. Castermans
prof. mr. J.E. Jansen (Rijksuniversiteit Groningen)
prof. mr. J.H.A. Lokin (Rijksuniversiteit Groningen)
prof. mr. drs. C.H. Sieburgh (Radboud Universiteit Nijmegen)

Opmaak: AlphaZet prepress, Bodegraven

© 2019 T.B.D. van der Wal | Boom juridisch

Behoudens de in of krachtens de Auteurswet gestelde uitzonderingen mag niets uit deze uitgave worden veelevoudigd, opgeslagen in een geautomatiseerd gegevensbestand, of openbaar gemaakt, in enige vorm of op enige wijze, hetzij elektronisch, mechanisch, door fotokopieën, opnamen of enige andere manier, zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van de auteur.

Voor zover het maken van reprografische veelevoudigingen uit deze uitgave is toegestaan op grond van artikel 16h Auteurswet dient men de daarvoor wettelijk verschuldigde vergoedingen te voldoen aan de Stichting Reprorecht (Postbus 3051, 2130 KB Hoofddorp, www.reprorecht.nl). Voor het overnemen van (een) gedeelte(n) uit deze uitgave in bloemlezingen, readers en andere compilatiewerken (art. 16 Auteurswet) kan men zich wenden tot de Stichting PRO (Stichting Publicatie- en Reproductierechten Organisatie, Postbus 3060, 2130 KB Hoofddorp, www.stichting-pro.nl).

No part of this book may be reproduced in any form, by print, photoprint, microfilm or any other means without written permission from the publisher.

ISBN 978-94-6290-609-9

ISBN 978-94-6236-909-2 (e-book)

www.boomjuridisch.nl

‘Non intendo di entrare nella selva selvaggia dell’ argomento delle condictiones.’

– Silvio Perozzi, *Le obbligazioni romane*, Bologna: Zanichelli 1903, p. 393, n. 1; aangehaald door Julius Christiaan van Oven, ‘La “forêt sauvage” de la condictio classique,’ *TvR* 22 (1954), p. 267.

‘Gástese la primera estancia del bello vivir en hablar con los muertos: nacemos para saber y sabernos, y los libros con fidelidad nos hacen personas.’

– Baltasar Gracián, *Oráculo manual y arte de prudencia*, 1647, aforismo 229.

‘It is a most wonderful comfort to sit alone beneath a lamp, book spread before you, and commune with someone from the past whom you have never met.’

– Yoshida Kenkō, *Tsurezuregusa*, c. 1330–32; Kenkō en Chōmei, *Essays in Idleness and Hōjōki* (vertaling Meredith McKinney), Londen: Penguin 2013, nr. 13.

Voor mijn ouders

Inhoudsopgave

| LIJST MET AFKORTINGEN | XIII | |
|-----------------------|--|----|
| 1 | INLEIDING | 1 |
| § 1.1 | <i>Rei vindicatio</i> en <i>condictio</i> | 1 |
| § 1.2 | Plan van behandeling | 2 |
| § 1.3 | Samenloop | 4 |
| § 1.4 | Interpolaties | 7 |
| § 1.5 | Dankwoord | 8 |
| 2 | ROMEINS RECHT | 9 |
| § 2.1 | Inleiding | 9 |
| § 2.2 | <i>Rei vindicatio</i> en <i>condictio</i> | 9 |
| § 2.2.1 | Inleiding | 9 |
| § 2.2.2 | De <i>rei vindicatio</i> in het proces <i>per formulam</i> | 10 |
| § 2.2.3 | De <i>condictio</i> in het proces <i>per formulam</i> | 11 |
| | Voorgeschiedenis van de <i>condictio</i> | 11 |
| | <i>Condictio certae pecuniae</i> en <i>condictio certae rei</i> | 12 |
| | De <i>condictio</i> als synoniem voor <i>actio in personam</i> | 13 |
| | Vier kenmerken van de <i>condictiones certae rei</i> en <i>certae pecuniae</i> | 15 |
| | I. <i>Actio stricti iuris</i> | 15 |
| | II. Abstract | 16 |
| | III. <i>Datio</i> | 19 |
| | IV. <i>Certum</i> | 20 |
| | <i>Condictio incerti</i> | 21 |
| § 2.2.4 | De <i>condictio</i> als substituut voor de <i>rei vindicatio</i> | 21 |
| § 2.2.5 | Gaius over de <i>condictio furtiva</i> in G. 4,4 | 23 |
| § 2.2.6 | Ulpianus over de <i>condictio furtiva</i> in D. 7,9,12 | 25 |
| § 2.2.7 | De <i>condictio furtiva</i> als uitzondering | 27 |
| § 2.3 | <i>Rei vindicatio</i> en <i>condictio furtiva</i> | 30 |
| § 2.3.1 | Inleiding | 30 |
| § 2.3.2 | Twee reïpersecutoire acties | 31 |
| § 2.3.3 | Passieve legitimatie | 32 |
| § 2.3.4 | Hoogte van de vergoeding | 34 |
| | Beschadiging van de zaak voor de <i>litis contestatio</i> | 35 |
| | Waardebepaling in de <i>condictio furtiva</i> | 36 |
| | <i>Actio ex lege Aquilia</i> en <i>condictio</i> in D. 47,1,2,3 (Ulpianus) | 38 |
| § 2.3.5 | Bewijslast | 40 |

| | | |
|---------|---|----|
| § 2.4 | Procesrecht | 43 |
| § 2.4.1 | Inleiding | 43 |
| § 2.4.2 | Procesconsumptie | 43 |
| § 2.4.3 | Excurs: de <i>causa actionis</i> van de <i>condictio</i> | 46 |
| | De <i>causa actionis</i> van persoonlijke en zakelijke acties | 47 |
| | De <i>causa actionis</i> van een persoonlijke actie | 48 |
| | I. <i>Condictio</i> en <i>actio commodati</i> | |
| | in D. 44,7,34,1 (Paulus) | 49 |
| | II. <i>Condictio furtiva</i> en <i>condictio indebiti</i> | |
| | in D. 47,2,81(80),5 (Papinianus) | 50 |
| | III. <i>Condictio furtiva</i> en <i>condictio indebiti</i> | |
| | in D. 47,2,81(80),7 (Papinianus) | 53 |
| | IV. <i>Condictio furtiva</i> en <i>condictio indebiti</i> | |
| | in D. 13,1,18 (Scaevola) | 55 |
| § 2.4.4 | <i>Rei vindicatio</i> en <i>condictio furtiva</i> | |
| | in D. 47,2,9,1 (Pomponius) | 57 |
| | Voortgezette verduistering (<i>adsidua contrectatio</i>) | 59 |
| | Eerst <i>rei vindicatio</i> , daarna <i>condictio</i> | 60 |
| | Eerst <i>condictio</i> , daarna <i>rei vindicatio</i> | 64 |
| | Samenloop bij doorlevering aan een derde | 65 |
| | Vergoeding van de waardeestijging van de gestolen zaak | 66 |
| § 2.4.5 | Slot | 67 |
| § 2.5 | Samenloop buiten de <i>condictio furtiva</i> | 67 |
| § 2.5.1 | Inleiding | 67 |
| § 2.5.2 | <i>Condictio</i> na ontvreemding door een slaaf | |
| | in D. 18,1,29 (Ulpianus) | 68 |
| § 2.5.3 | <i>Condictio</i> na verboden schenking | |
| | in D. 46,3,38,1 (Africanus) | 70 |
| § 2.5.4 | <i>Condictio</i> tegen een pandhouder | |
| | in D. 12,1,4,1 (Ulpianus) | 76 |
| § 2.5.5 | <i>Condictio possessionis</i> van een landgoed | |
| | in D. 47,2,25,1 (Ulpianus) | 81 |
| § 2.6 | <i>Causa traditionis</i> en <i>condictio</i> | 83 |
| § 2.6.1 | Inleiding | 83 |
| § 2.6.2 | <i>Condictio indebiti</i> | 84 |
| § 2.6.3 | <i>Condictio indebiti</i> van het bezit van een zaak | |
| | in D. 12,6,15,1 (Paulus) | 88 |
| | De drie delen van D. 12,6,15,1 | 89 |
| | Samenloop in een drie-partijen-situatie | 92 |
| § 2.7 | Slot: <i>rei vindicatio utilis</i> en <i>condictio</i> | 94 |

| | | |
|---|---|-----|
| 3 | <i>IUS COMMUNE</i> | 97 |
| | § 3.1 Inleiding | 97 |
| | § 3.2 De Accursische glosse | 99 |
| | § 3.2.1 Inleiding | 99 |
| | § 3.2.2 Het <i>iusta causa</i> -vereiste | 99 |
| | § 3.2.3 De <i>condictio</i> vanwege diefstal | 102 |
| | § 3.2.4 De <i>condictio possessionis</i> | 109 |
| | § 3.2.5 Slot | 115 |
| | § 3.3 Dinus de Mugello | 116 |
| | § 3.3.1 Inleiding | 116 |
| | § 3.3.2 Commentaar op titel I. 4,6 <i>De actionibus</i> | 116 |
| | § 3.4 Jacques de Révigny | 119 |
| | § 3.4.1 Inleiding | 119 |
| | § 3.4.2 <i>Lectura</i> op titel I. 4,6 <i>De actionibus</i> | 119 |
| | § 3.4.3 <i>Lectura</i> op het <i>Digestum Vetus</i> | 122 |
| | § 3.4.4 Slot | 126 |
| | § 3.5 Bartolus | 126 |
| | § 3.5.1 Inleiding | 126 |
| | § 3.5.2 De <i>condictio certi</i> | 127 |
| | § 3.5.3 De <i>condictio triticaria</i> en de <i>condictio</i> tegen de dief | 129 |
| | § 3.5.4 Samenloop | 134 |
| | § 3.5.5 Slot | 135 |
| | § 3.6 Slot: samenloop bij Paulus de Castro | 136 |
| 4 | DUIJS EN ZWITSERS RECHT | 139 |
| | § 4.1 Inleiding | 139 |
| | § 4.2 Het <i>iusta causa</i> -vereiste | 140 |
| | § 4.2.1 De invloed van de glosse 'Iusta causa' | 140 |
| | § 4.2.2 Het titelvereiste in het Zwitserse recht | 142 |
| | § 4.2.3 <i>Condictio</i> en <i>rei vindicatio</i> in het Zwitserse recht | 147 |
| | § 4.3 Bruns en de <i>condictio possessionis</i> | 153 |
| | § 4.3.1 Inleiding | 153 |
| | § 4.3.2 Reikwijdte van de <i>condictio possessionis</i> | 154 |
| | § 4.3.3 De <i>condictio possessionis</i> in de jurisprudentie en het BGB | 158 |
| | § 4.3.4 De <i>condictio possessionis</i> in het Zwitserse recht | 162 |
| | § 4.4 Samenloop en de 'Eigentümer-Besitzer-Verhältnis' | 165 |
| | § 4.5 Slot | 167 |
| 5 | FRANS EN NEDERLANDS RECHT | 169 |
| | § 5.1 Inleiding | 169 |
| | § 5.2 <i>Condictio</i> en algemene verrijkingsvordering | 171 |
| | § 5.3 Frans recht | 177 |
| | § 5.3.1 Inleiding | 177 |
| | § 5.3.2 Domat | 177 |

| | | |
|---------|---|-----|
| § 5.3.3 | Pothier | 179 |
| § 5.3.4 | Code civil | 184 |
| § 5.3.5 | De aansprakelijkheid van de 'tiers détenteur' | 186 |
| § 5.3.6 | Slot | 195 |
| § 5.4 | Nederlands recht onder het Oud Burgerlijk Wetboek | 195 |
| § 5.4.1 | Inleiding | 195 |
| § 5.4.2 | Oud Burgerlijk Wetboek | 196 |
| § 5.4.3 | Oud Burgerlijk Wetboek; discussie over titel en <i>condictio</i> | 200 |
| | I. Causaal stelsel; <i>condictio</i> beoogt geen eigendomsoverdracht | 201 |
| | II. Abstract stelsel; <i>condictio</i> beoogt eigendomsoverdracht | 203 |
| | III. Abstract stelsel; <i>condictio</i> beoogt geen eigendomsoverdracht | 206 |
| | IV. Causaal stelsel; <i>condictio</i> beoogt eigendomsoverdracht | 208 |
| § 5.4.4 | De 'verrijkingsgedachte' in HR 4 december 1953 (<i>Beheersinstituut/Van Egmond</i>) | 214 |
| § 5.4.5 | Het argument van de glosse 'Iusta causa' omgedraaid | 219 |
| § 5.5 | Totstandkoming van het Nieuw Burgerlijk Wetboek | 222 |
| § 5.5.1 | Inleiding | 222 |
| § 5.5.2 | De Staatscommissie | 223 |
| § 5.5.3 | Het Driemanschap | 228 |
| § 5.5.4 | Regeringscommissaris Sniijders | 237 |
| § 5.5.5 | Slot | 238 |
| § 5.6 | Praktische aspecten | 239 |
| § 5.6.1 | Inleiding | 239 |
| § 5.6.2 | Faillissement van de accipiënt | 241 |
| § 5.6.3 | Samenloop in twee- en drie-partijen-situaties | 243 |
| § 5.6.4 | Verjaring | 249 |
| § 5.6.5 | Nevenvorderingen | 250 |
| § 5.6.6 | Bewijsrecht | 251 |
| § 5.7 | Slot | 255 |
| 6 | SAMENVATTING EN CONCLUSIE | 257 |
| § 6.1 | Begripsbepaling | 257 |
| § 6.2 | Geschiedenis van de <i>rei vindicatio</i> en de <i>condictio</i> | 258 |
| § 6.2.1 | Romeins recht | 258 |
| § 6.2.2 | <i>Ius commune</i> | 260 |
| § 6.2.3 | Duits en Zwitsers recht | 261 |
| § 6.2.4 | Frans en Nederlands recht | 262 |
| § 6.3 | Slot | 264 |

| | |
|---|-----|
| ZUSAMMENFASSUNG UND SCHLUSS | 265 |
| LITERATUURLIJST | 275 |
| Tekstedities | 275 |
| Secundaire literatuur | 277 |
| 1. Inleiding, en 2. Romeins recht | 277 |
| 3. <i>Ius commune</i> | 287 |
| 4. Duits en Zwitsers recht | 289 |
| 5. Frans en Nederlands recht | 293 |
| BRONNENREGISTER | 301 |
| Literaire bronnen | 301 |
| Pre-Justiniaanse bronnen | 301 |
| Instituten van Gaius | 301 |
| Curpus Iuris Civilis | 302 |
| Constituties | 302 |
| Digesten | 302 |
| Codex | 305 |
| Instituten | 306 |
| Accursische glosse | 306 |
| Wetten | 306 |
| Duitsland | 306 |
| Bürgerliches Gesetzbuch | 306 |
| Zwitserland | 306 |
| Obligationenrecht 1881 | 306 |
| Obligationenrecht 1912 | 307 |
| Zivilgesetzbuch | 307 |
| Frankrijk | 307 |
| Code Civil | 307 |
| België | 307 |
| Burgerlijk Wetboek | 307 |
| Nederland | 307 |
| Oud Burgerlijk Wetboek | 307 |
| Nieuw Burgerlijk Wetboek | 308 |
| Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering | 308 |
| Faillissementswet | 308 |
| Jurisprudentie | 309 |
| Duitsland | 309 |
| Zwitserland | 309 |
| Frankrijk | 309 |
| Nederland | 309 |
| Archiefstukken | 310 |
| Nationaal Archief | 310 |
| TREFWOORDENREGISTER | 311 |
| CURRICULUM VITAE | 319 |

Lijst met afkortingen

| | |
|---------------|---|
| a. | anno |
| AA | Ars Aequi |
| <i>AcP</i> | Archiv für die Civilistische Praxis |
| A.-G. | advocaat-generaal |
| aOR | Bundesgesetz über das Obligationenrecht, 14 juni 1881 (altes schweizerisches Obligationenrecht) |
| art. | artikel, artikelen |
| BBW | Belgisch Burgerlijk Wetboek, 13 september 1807 |
| BGB | Bürgerliches Gesetzbuch, 1 januari 1900 |
| BGE | Entscheidungen des Schweizerischen Bundesgerichts |
| <i>BIDR</i> | Bullettino dell'Istituto di Diritto Romano "Vittorio Scialoja" |
| BW | Burgerlijk Wetboek, 1 januari 1992 |
| c. | circa |
| C. | Codex Justinianus, 30 december 534 |
| Cc | Code civil, 21 maart 1804 |
| <i>cf.</i> | confer; vergelijk |
| const. | constitutio |
| D. | Digesten, 30 december 533 |
| diss. | dissertatie |
| <i>et al.</i> | et alii; en anderen |
| <i>f.</i> | folio, folio's |
| <i>Fs.</i> | Festschrift |
| Fw | Faillissementswet, 30 september 1893 |
| G. | Gai Institutiones, ± 160 |
| gl. | Accursische glosse |
| <i>GrOM</i> | Groninger Opmerkingen en Mededelingen |
| HR | Hoge Raad |
| I. | Instituten, 30 december 533 |
| <i>IVRA</i> | IVRA. Rivista internazionale di diritto romano e antico |
| <i>JhJb</i> | Jherings Jahrbücher für die Dogmatik des bürgerlichen Rechts (Jherings Jahrbücher für die Dogmatik des heutigen römischen und deutschen Privatrechts) |
| jo. | juncto; in verbinding met |
| k. | kolom |
| m.m.v. | met medewerking van |
| m.nt. | met noot van |
| ms. | manuscript |
| n. | noot |
| NBW | Nieuw Burgerlijk Wetboek, 1 januari 1992 |
| <i>NJ</i> | Nederlandse Jurisprudentie |

| | |
|----------------------------|--|
| nr. | nummer |
| OBW | Oud Burgerlijk Wetboek, 1 oktober 1838 |
| <i>op. cit.</i> | opere citato; geciteerd werk |
| OR | Bundesgesetz betreffend die Ergänzung des Schweizerischen Zivilgesetzbuches (Fünfter Teil: Obligationenrecht), 30 maart 1911 |
| p. | pagina, pagina's |
| PG | Parlementaire Geschiedenis |
| <i>pr.</i> | principium; de eerste paragraaf van een bepaling |
| <i>r^o</i> (a/b) | recto; voorzijde (linker/rechterkolom) |
| red. | redactie |
| r.ov. | rechtsoverweging |
| <i>RLR</i> | Restitution Law Review |
| <i>RMTh</i> | Rechtsgeleerd Magazijn Themis |
| Rv | Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering, 29 maart 1828 |
| sq. | et sequens, et sequentia; en volgende |
| s.v. | sub voce; onder het woord |
| SZ | Zeitschrift der Savigny-Stiftung für Rechtsgeschichte. Romanistische Abteilung |
| <i>TvR</i> | Tijdschrift voor Rechtsgeschiedenis |
| <i>v^o</i> (a/b) | verso; achterzijde (linker/rechterkolom) |
| W | Weekblad van het Recht |
| <i>WPNR</i> | Weekblad voor Privaatrecht, Notariaat en Registratie |
| ZGB | Schweizerisches Zivilgesetzbuch, 10 december 1907 |