

- 18 **18** Item limitatur in pluribus, signanter in causa matrimonii, ut docet Farinac. *dict. questione 60. num. 72.* Non obstat secunda obiectio, ex inimicitia resultante ratione injuriæ illatæ: quia hoc procedit intercedente inimicitia capitali, ut explicat Farinac. *quest. 53. num. 52. cum sequentibus*, & inimicitiam capitalem contra cum non habet puella, quæ ipsius consortium desiderat; ac demum quia inimicitia obiectum adminiculis purgatur, ut aliis relatis probat Baiardus, *ad Clar. §. fin. questione 24. num. 24.* Non tertia, quia socii criminis dictum in criminibus difficilis probationis admittitur, latè Farin. *quest. 43. n. 56. cum seqq.* & specialiter in crimine stupri, ut idem probat, *d. num. 96. cum seqq.* Et quamvis aliqui Doctores tenent, quod credatur torquendus sit, per Text. *in l. quoniam liberi 11. Cod. de testibus*, tradunt Clarus, *in §. fin. quest. 21. num. 3.* Mascard. *de probat. conclus. 1311. numero 38.* Farin. *dict. quest. 43. num. 56. & n. 134.* Carpov. *part. 3. quest. 121. num. 28.* qui alios referunt. Hoc procedit, quia per confessionem criminis infamis fieri solet: puella stuprum passa seducta præsumitur, & sic delictum non patrasse dici potest; & si deliquerit, non redditur infamis, imò neque inhonesta est, dum amplexus aliorum non admittit, ut docet ipse Farin. *quest. 137. num. 82.* Et sic pluries in terminis superius relatis, vidi in praxi admitti simile indicium assertionis puellæ, cum adminiculis: sine illis despici semper.



CONTROVERSIA LIII.

De exceptione impotentia ad venerem, in crimine stupri.

SUMMARIUM.

- 1 Facili species narratur.
- 2 Generatio sequi potest ex simplici genitalium approximatione.
- 3 Semine virili emisso, absque commixtione corporum, potest subsequi generatio, dum semina vi attractiva, qua potitur, irahat uterum.
- 4 Generare possunt mares pene abscisso, & n. 22.
- 5 Stuprum committitur quoties virginæ integritas corrumpitur.

- 6 Stuprum committitur etiam effractio claustris pudoris non sequatur.
- 7 Hymen in virginibus quid, & an ex ejus integritate deprehendatur puellam esse virginem?
- 8 Cohærentia partium in pudendis muliebribus, nota virginis esse solet.
- 9 Stuprum est violatio integritatis virginis, ex quolibet congressu maris, etiam si partes integra maneat.
- 10 Mulier concipere potest, integro hymene permanente.
- 11 Corrupta puella dicitur illa, cujus pudenda integra manent, si semen virile recipiat, & concepisse appareat.
- 12 Pluribus modis femina concipere potest, absque fractura claustris pudoris.
- 13 Disruptio claustris pudoris potest dari absque detrimento virginis.
- 14 Exemplum virginis corruptæ, integris partibus pudendis manentibus.
- 15 Virginem impregnans licet claustra pudoris non corrumpat, tenetur eam ducere, vel dotare.
- 16 Et prolem ex ea susceptam alere.
- 17 Argumenta per possibile in criminalibus inutilia sunt.
- 18 Nisi plura, & proxima concurrant, ibid.
- 19 Cohabitatio in eadem domo non facit indicium ad copulam inter famulam, & dominum.
- 20 Amputato radicibus pene, homo redditur inutilis ad stuprum.
- 21 Negativa coarctata per rei evidentiam resultans, prævalet affirmativa.
- 22 Conceptus absque viri reali congressu ridiculus est, nisi ope demonis incubi.
- 23 Viri quibus penis amputata non omnimode fuit, possunt generare, illi verò quibus radicibus abscissa, minime.
- 24 Semen inutile redditur si spiritus per refrigerationem evaporentur.
- 25 Deciso Aule.

PVELLA quædam, contra dominum querelam stupri proposuit, eo quod viduus factus, eam secum in eodem lecto cubare compulerat, virginis integritatem corruperat & gravidam reddiderat, sub promissione ducendi: tempore puerperii necessaria ministrando ac prolem tanquam propriam agnoscentem

agnoscendo, & cum promissa adimplere nolle, condemnari ad pœnam Canonice, & alimenta præstandum infanti, ac sibi postulabat. Per contrarium Sartor, & dominus accusatus, omnia prælibata neganda, impossibilitatem stupri, & generationis allegabat, eo quod penem sibi multis annis retro amputaverant ob morbum gallicum, quo laboraverat. Medicus, & Chirurgus qui hæc exequuti fuerant testes ita deposuerunt, & ab aliis judicialiter inspectus, repertus fuit pene radicibus abscissa, sed superstitibus testiculis, & inhabilem omnino ad stuprum retulerunt, habilem ad spermatizandum, quamvis sibi videretur inutilis ad generandum. Replicabat puella lachrymarum ingenti copia madefactis genis, ab eo gravidam effectam, Deum ultorem ad pœnam perdidit implorando, atque infantulum recentem natum offerendo, ut cum saltem aleret, etiam si nuptias detestasset. Quæ tali affectu exprimebantur, ut verosimilia dicere, omnes crederent. Dubitabatur quid juris in hac ancipiti Controversia.

Puellæ favebat ratio possibilitatis generandi pene abscissa, nam licet regulariter ad generationem requiratur commixtio corporum maris, & femine, ut omnes Philosophi tenent, quorum antesignanus fuit Aristot. *lib. 2. de generat. animal. cap. 4.* & quoad nos probat Text. *in l. 1. §. jus naturale, ff. de just. & jur. Princip. instit. de jur. nat. gent. & civil.* Ubi communiter Doctores, tamen simplici genitalium approximatione, vel utcumque semen prope muliebrem vas ejiatur, virtute attractiva uteri potest in eo introduci, & generare: sic tenuerunt Averroes, *lib. 2. collectan. cap. 10.* Sanctus Thomas; *1. part. quest. 51. art. 3. ad 6. & quodlib. 6. artic. 18. §. August. lib. 3. de Trinit. c. 5. & lib. 15. de Civit. Dei, cap. 29.* Niderus *in formicar. lib. 5. cap. 10.* Abulens. *in Genes. c. 6. in princ. verb. incubo,* Donat. Lusitan. *in Centur. curat. 36.* Albertus Magn. *lib. de format. homin. cap. 1.* Simon. Maiol. *dier. canicular. lib. 2. collog. 3.* Bernard. Diaz, *in pract. crim. cap. 83. numero 10.* Torreblanca *de magia, lib. 2. cap. 30. numero 32. & de jur. spirit. lib. 5. cap. 2. numero 13.* Martin. Delrio, *lib. 2. disquisit. magicar. cap. 15.* Fragofo, *de reg. reip. Christ. part. 1. lib. 2. disp. 4. numero 65. cum sequent.* Sanchez, *de matrimon. lib. 7. d. 113. numero 10.* Qui de Dæmone inca-

bo semen virile appropinquante celetur, de puella sperma attrahente in balneo, de filia recumbente cum patre, & aliis similibus exempla proponunt. Quæ licet vana, & fabulosa videantur Torreblanca, *ubi prox. & Paulo Zacchia, in quest. Medico. leg. lib. 3. tit. 2. quest. 8. ex numero 10.* tamen ipse fatetur cum Maiolo, Silvio, Schenkio, Fortunato, Fidelio, Savonarola, & Riolo, posse generare viros pene penitus ferme abscissa, ob validitatem residui penis, & ejaculationem spermatis, & vis attractivæ quam naturaliter uterus habet, ut videre licet apud eundem, *dict. quest. 8. num. 4. & 18.* Cum autem in nostra specie constaret de cohabitatione diuturna solius, cum sola, in eadem domo, sive habitaculo licet non de pernoctatione in eodem lecto de retentione toto tempore imprægnationis, de ministracione necessariorum tempore editionis partus; & nihil diceretur de inhonesta vita puellæ, vel de præsumpto auctore ipsius partus; sequeretur quod factorem eam stupraverat, atque gravidam reddiderat, cum residuo penis.

Et quamvis ratione impotentia, non posset rumpere claustra pudoris per violentum accessum: ad hoc ut stuprum committatur, non est necessaria omnimoda materialis corruptio partium; sufficit enim quod virginalis integritas per aliquem accessum cum feminis emissionem, ut colligitur ex Text. *in leg. inter liberas 6. §. 1. ff. ad leg. Jul. de adulter. c. lex illa 36. quest. 1.* pluribus Petr. Gregor. *syntag. lib. 36. cap. 9. numero 5.* Farin. *quest. 147. numero 4.* ex nostratibus Joan. Guetier. *lib. 1. Canonica. cap. 37. numero 2.* Et ad hoc, ut integritas virginalis corrumpatur non requiritur materialis effractio claustris pudoris, in cuius exteriori parte adest hymen, quatuor carunculis, totidemque membranis, ligatis, flosculum representans (non alicujus pelliculæ internæ ratio repertæ, membrana, ut aliqui opinati sunt) quod est nota Virginicaris, ut doctè probant Severt. Pinæus, *lib. 1. de not. virgin. cap. 5.* & Paulus Zacchias, *in quest. Medico-legal. lib. 4. tit. 1. quest. 2. numero 4.* sive sic cohærentia partium pudendi muliebri, nondum maris experte, ut Zacchia vel Pynæo non viso, tenuerunt Fontanella *de pact. nuptial. tom. 2. claus. 5. Gloss. 5. parte 2. numero 66.* Torreblanca, *de magia*

lib. 2. cap. 19. num. 10. & de jur. spirit. lib. 3. cap. 15. num. 17. & Thomas Sanchez de Matrimon. lib. 7. disp. 14. num. 1. Sed ex quolibet simplici accessu viri cum seminis ejaculatione quo integritas corrumpitur, ita ut amplius virgo dici non possit. Quia integro hymene permanente, vel coherencia partium non vulnerata, potest virginitas corrumpi, & puella concipere, ut pluribus probant Pineus dict. cap. 5. & 6. atque Zacchias d. lib. 4. tit. 2. quest. 1. ex n. 28. Vel quia hymen seu unio dura admodum, resistit congressui, & illaesa permanet; vel quia penis debilitate penetrari non possit, licet semen ejaculatum per orificium attrahat, ut Medici pessimum pluribus rationibus, atque experimentis demonstrant, & quotidie in forensibus controversiis apparet, nam qui potens quoad unam fuit, quoad aliam impotens videtur: Text. in cap. 2. 33. quest. 2. c. fraternitatis de frigid. & maleficiat. ubi Doctores plura colligens Sanchez, d. lib. 7. disput. 93. ex n. 10. Martin. Perez, de matrimon. disp. 37. sect. 5. n. 1. & August. Barbosa, in dict. cap. fraternitatis. Si enim hymen, vel partium coherencia disrumpi à congressore non possit, & intra uteri collum semen ejaculetur, & uterus attrahat per orificium, potest puella concipere, etiam si non penetraretur. Similiter si vir penem habeat admodum brevem, ita ut labra, vel nymphas non transgrediatur, vel sic tenuem, ut orificium dilatare non possit. Vel si virgo cognoscatur quando menstruus sanguis fluit cujus humiditate partes laxantur, & viri congressum admittunt absque aliqua dilaceratione, ut doctè probat Zacchias, d. qu. 1. ex n. 29. Et per contrarium claustra pudoris disrupta esse possunt, & puella virgo permanere, quod evenit quoties non virili accessu, sed alio modo claustrum pudoris disrumpitur, virgo namque remanet non secus ac si pedem, manum, brachium, vel crus dirupisset, ut docent. S. Augustin. lib. 1. de Civit. Dei, cap. 18. D. Thom. 2. 2. q. 152. art. 1. ex Jurisperitis Mascardus, conclusion. 1412. n. 7. & ex Medicis Zacchias, d. qu. 1. n. 4. ex his scitillimè Pinæus dict. lib. 1. de not. vir. cap. 6. dum narrat duas historias ad comprobationem integritatis partium remanentis post congressum viri, menstruus profluentibus: in secunda dicit, quod mercator qui

puellam honestissimam duxerat, & in primo congressu habito menstruus profluentibus, partes laxatas humiditate sanguinis reperit, de virginitate uxoris dubius, procul recessit ea gravida relicta, & post viginti dies reversus ad amplexus sic arctas partes invenit ut opus veneris perficere non posset: & addit hæc verba: *virgo corruptam & corrupta virginem referebat.* Et ipse Zacchias d. lib. 5. tit. 1. quest. 3. n. 12. asserit aliquando evenire, quod notæ virginitatis remaneant in hymene, aut in totum, aut in parte usque ad primum partum. Ex quo resultat, quod signum evidens virginitatis reperiri non possit, ut doctè notat Cujacius, lib. 17. observat. cap. 27. in fin. quem plures ex nostris sequuntur: unde proverbialiter dici solet: *quod sepe fallit manus, vel oculus obstetricis,* desumendo verba Cypriani, in cap. nec aliqua 427. q. 1.

Quibus positis, clarè jam sequitur quod reus de quo agimus dum amplexus hujus puellæ repetebat, vi erectionis, pene remanentis parte aliqua producta, opus veneris perficere potuit; ac semen ejaculare in orificio vulvæ, licet eam non penetrasset: & ipsa vi attractionis concipere, prout cum effectu concepit. Ac per consequens puella virginalem integritatem corrupisset: in quo essentia stupri consistit, ut ex dictis abundè resultat. Ex quibus puellam ducere vel dotare tenebatur, juxta Text. in cap. 2. de adulter. cum aliis per me notatis supra contr. 51. ex n. 4. & infantulum alere tanquam filium, ex Text. in cap. cum haberet, vers. sollicitudinis tamen, de eo qui dux. in matrimon. cum pluribus adductis per Thesaur. decis. 3. n. 7. & in terminis Berlich. practicabil. conclus. part. 5. concl. 38. num. 4. Carpzov. in pract. crim. part. 2. qu. 68. n. 123. cum duob. seqq. & Barbof. in collect. dict. Text. num. 4. qui plures ex nostratibus refert. Quod enim reus hæc patrasset, probabatur ex cohabitatione diurna solius cum sola, ex relatione stuprum passæ, ex tolerantia totius temporis imprægnationis, ex præstatione necessariorum tempore puerperii, & ex honesta vita puellæ, quæ omnia conducunt, ut notavi, contr. præ. num. 6. cum seqq.

Verùm his non obstantibus absolvendum fore aula decrevit: quia omnia argumenta pro puella adducta possibilitatem

tem generandi in eo cui penis abscessa fuit adstruebant, sed non quod actu generasset, vel aliquam commixtionem, cum illa habuisset; quod necessarium erat, ut de stupro teneretur, ut pluribus probant Jul. Clar. in §. Suprum, num. 2. Mascard. de probat. conclus. 1337. num. 1. cum seqq. Baïar. ad Clar. d. §. Suprum, num. 5. Farin. quest. 136. num. 1. & q. 157. ex num. 130. Anton. Matth. de crim. lib. 48. ff. tit. 17. cap. 6. num. 1. Berlich. dict. conclus. 38. num. 49. Boët. decisione 299. ex num. 1. Thesaur. dict. decis. 3. num. 4. Carpzov. parte 3. quest. 114. num. 35. sed ad rem mirabiliter Scaccia, de re judicata, Gloss. 14. g. 2. ex num. 18. & Rota apud Farin. post. tom. 1. concil. crimin. decisione 69. per tot. Licet enim stuprum ut cæteræ copulæ difficilis probationis sit, ut alibi dixi, & in hoc casu puella in domo rei habitaret, atque diceret se ab illo cognitam fuisse, ex eo concepsisse, non esse credendam docuit Baldus, in l. filium, §. ff. de his qui sunt sui vel al. jur. num. 17. latè Nicol. Boët. decis. 299. n. 2. & pluribus Berlich. dict. conclus. 38. numer. 50. & ratio est, quia istæ puellæ quæ serviendò visitant, alimenta sibi, & infantulis absque onere serviendò quaerunt, culpam in dominos retorquendo, quod facilè concedendum non est, ut Boëtius ibidem notat. Si enim cohabitatio cum solis dominis, iudicium faceret plures convicti absque culpa remanerent. Quibus addebatur exclusio resultans ex relationibus peritorum, per quas constabat penem radicibus amputatam fuisse, ita ut impossibile stuprum esset, & perdifficilis generatio; quibus in his credendum est, ex traditis per Farinac. in repertor in d. quest. 93. per tot. cum aliis à me collectis, 2. tom. de Reg. Val. cap. 8. §. 5. ex num. 21. Et cum hæc probatio favorabilior reo sit, ei standum esse omnes concludunt, quorum plures adducunt Guazzin. defens. 29. c. 3. ex n. 1. & Carpz. d. q. 114. num. 56.

Quibus ad stipulabatur, quod ex testibus deponentibus se amputasse penem reo, per decennium antecedens, & ex relationibus peritorum per rei evidentiam constabat de negativa coarctata (licet per modum durissimum probandi) cui credendum est magis quam testibus sive præsumptionibus, affirmativam adjuvantibus, ut docuit Baldus, in cap. cum in tua, num. 1. vers. item numerus, de testib. Immola, Arctinus, Abbas, Ananias, Fe-

linus, Cortus, Pacianus, & alii plures adducti per Farin. quest. 65. num. 222. cum sequentibus. Guazzin. defens. 28. c. 1. num. 13.

Neque his obstant exempla fœminarum, quæ gravidæ effectæ fuerunt absque virili congressu. Nam ferè omnes Doctores allegati, supra num. 2. ridiculum reputant simile assertum, nisi in casu dæmonis incubi, quod adhuc impossibile reputant Torreblanca, & Zacchia. Et ea quæ de viris abscessa pene generantibus dicta sunt, num. 3. procedunt, quando non omnimodè abscessa fuit; in quibus terminis Zacchias, & cæteri loquuntur, & non est mirum, quia quælibet pars remanens altera vi erigendi potest extendi, ita ut capax fiat emittendi semen in sinu pudoris, & ab eo in uterum attrahi; sed in nostra specie penis abscessa radicibus fuerat, neque vi erectionis aliquid à corpore extendi poterat, quia cicatricis vinculo inguinibus innexo impediabatur, ut periti retulerunt: quare difficillimam generationem assererent: quia emissio seminis non poterat dirigi intra pudendum, sed ut plurimum fieri poterat in labris sive nymphis, vel clitoride: & dato quod ab ea parte attraheretur intra uterum inutile remaneret ad generationem, evaporatis spiritibus subtilissimis, quibus constare debet, per quamlibet refrigerationem, ut accidit in his qui latiori pene sunt præditi, ut cum Aristotele, Mercuriali, Laurentio, Maiolo Delrio, Montaña Bavecchio Savonarola, Montinello & Henchero probat Zacchias, dict. quest. 8. n. 10. cum seqq. & ex nostratibus Torreblanca d. lib. 2. de magia, cap. 30. num. 40. & lib. 5. de jur. spirit. cap. 2. n. 36. cum seq. Et sic reus fuit absolutus, & puella in expensas condemnata, sententiâ dici Septembris anni, ni fallor, 1665.

CONTROVERSIA LIV.

De stupro virginis immaturæ per servum attentato, & de seruo Fisco donato, ea condicione ut ad irremes mitteretur.

SUMMARIUM.

1 Facili species proponitur.

2. Domini