

Bald. in l. fin. 4. col. C. de hered. instit. qui expressè loquens in casu dicti cap. tua nos, vult, quòd possit probari per confessionem utriusque partis: quòd fortè procederet, nisi adesset aliqua præsumptio de collusione, argum. cap. super eo, de eo, qui cognovit consang. uxor. sua: in foro tamen pœnitentiâ staretur confessioni dicentis; non habuisse consensum contrahendi, ut in dicto cap. tua nos, et ibi communitè Doct. tradit latè Socinus consil. 28. 1. vol. quem vide, quia in fine dicti consilii tangit, quid si uterque confiteretur hoc: et etiam tangit, an Papa possit dispensare in tali matrimonio.

(4) *En otra manera.* Vide Host. in summa tit. de spons. sub rubr. de matrim. §. qualiter, et ibi in verbo quid si tenebo, tractat, quid si dicat, «tenebo te in uxorem quousquè terra operiat oculos meos, seu quousquè ponatur mihi terra super oculos» dicendo hoc dolosè, et animo decipiendi? Et refert etiam Alexand. consil. 152. col. pen. ad fin. 3. vol.

(5) *Que fuesse mudo.* Concordat cap. cum apud 23. de sponsal. quæ fuit prima Decretalis, quàm didicit Joan. Andr. ut ipse refert ibi, et idè illam honorabiliter commentatur: et intelligit etiam si sit mutus, et surdus simul, quòd possit contrahere matrimonium, et ita dicit ibi fuisse in casu illius cap. et ita patere ex aut qua: et vide etiam ibi per eum, quid si esset mutus, et surdus, et cæcus simul à nativitate sua: et concludit, quòd si per aliqua signa possit de contractu matrimoniali apparere, ipsum admitteret: aliàs ipsum comparat furioso, vel animali insensuali, id est, discretionis carenti: et sequitur etiam Abb. dicens in dubio Principem consulendum.

(6) *Oyen ninguna cosa.* Nam si aliquid audiret, non erat dubium, ut dicit Gloss. in dicto cap. cum apud.

(7) *Por palabras, porque se pueda prouar.* Ex his verbis videtur, quòd verba, etiam in valentibus loqui, non sunt de substantia matrimonii: sed tantum ad probationem: textus tamen in cap. tua 23. de sponsal. videtur requirere verba, ut sint de substantia matrimonii quoad Ecclesiam militantem, et ita tenet ibi Innoc. dicens, quòd si aliter diceretur, sequeretur absurdum, quòd si vir videns mulierem consentiat in eam in corde suo, et idem faceret mulier, quòd esset inter eos matrimonium; ex quo possent sequi multæ absurditates. Host. tamen ibi tenet, verba non esse de substantia, etiam quoad Ecclesiam, sed sufficit qualitercumque appareat de consensu. Joan. Andr. distinguit, an præcesserit tractatus de contrahendo, vel non; ut primo casu procedat opinio Host. in secundo opinio Innoc. Abb. ibi, et cæteri Doct. sequuntur Host. et hujus etiam opinionis fuit Gloss. in cap. si inter viram, eod. tit. ubi et Abb. et ita videtur communis opinio Theologorum, et Canonistarum, ut dicit Sylvester in summa, in parte matrimonium la 2. vers. 7. queritur. Venè verum est, quòd non sufficeret solus consensus interior, sed oportet, ut adsint aliqua signa expressiva consensus; et isto modo respondetur argumento ab absurdo, de quo per Innoc. ut dixi suprâ: conveniens tamen est, quòd hujusmodi signa sint verba, qua convenientius exprimitur conceptus animi, ut ista lex dicit. Adverte tamen, quia Bald. in l. ad recognoscendos, C. de ingen. et manum, adheret opinioni Innoc. et etiam in l. 2. lectura, C. de sponsal. subdit tamen, quòd si pater loqueretur pro filia, et ipsa pateretur se subarrhâri, valeret matrimonium: allegat not. in cap. hoc sancitum, 52. quæst. 2. facit etiam cap. 1. §. fin. de despons. impub. lib. 6. idem tenet Bald. post. Gloss. in l. cum notissimi, in princ. C. de præscript. 30. annor. idem Bald. in §. fin. de succes. feud. Hujus etiam opinionis fuit Bart. Brix. ut patet ex notatis in c. 1. 43. dist. in fine cujusdam Gloss. ibi. Huic etiam opinioni Innoc. adheret quidam Doctor. Joannes Lupi, Decanus Segobiens. in suo tractat. de matrimonio, fol. 5. col. 1. et fol. 4. distinguens inter matrimonium expressum, et tacitum, ut in expresso requirantur verba, in tacito procedat doctrina Doct. qui non sequuntur Innoc. opinionem tamen Innocent. sequuntur Cardinal Zabar. et Præpos. Alexand. post Gofredum. Passus est dubius, in quo sunt variz opiniones; crederem, quòd si unus valentium loqui, prius loqueretur proferens verba apta ad matrimonium contrahendum, et alter signis consensisset, licèt non loqueretur, quòd teneret matrimonium: et sic loquitur Gloss. dict. cap. si inter viram, et tenet Jaso in l. si stipuler, D. de verbor. oblig. §. 1. et istud esset sine dubio; si verò nullus loqueretur, tunc convenientius esset, quòd proferrentur verba; sed si aliis signis de consensu constaret, esset adhuc matrimonium, et istam crederem opinionem veriorè: et adde ad prædicta Alberic. in l. in adoptionibus, D. de adoption.

(8) *Cum mandato de ellos.* De hoc vide cap. fin. de procur. lib. 6. ubi Gloss. et Joan. Andr. et not. consil. Alex. 146. vol. 5. et etiam

eodem vol. consil. 149. ubi etiam qualiter procurator debeat concipere verba, et ibi refert Host. in summa tit. de matrimonio, §. qualiter, post princ. dicentem, quòd debet dicere procurator: «Talis dominus meus consentit in te, seu accipit te in uxorem, me median- te;» dicit tamen Alexand. ubi suprâ, quòd licèt talia verba non proferantur, imò et si procurator dicat: Recipio te in uxorem nomine talis domini mei, tenebit matrimonium, secundum Bartol. et alios in l. qui bona, §. si alieno, D. de damn. infect. et Joan. de Imol. in l. qui ita 66. §. 1. D. ad Trebel. et in cap. in pertractandis, de juram. calumn. quia in is quæ sunt inseparabilia à persona domini, et ex persona procuratoris non transeunt in dominum, procurator videtur contrahere ut nuntius, dict. l. qui ita 66. §. 1. et dict. cap. fin.

LEY VI. — Quales pueden casar en vno, e quales non (a).

Casar pueden todos aquellos, que han entendimiento sano, para consentir el casamiento, e que sean tales, que non ayan embargo, que les tuelga de yazer con las mugeres; fueras aquellos, a quien defiende el Derecho señaladamente, que non pueden casar. E maguer los moços, e las moças que non sean de hedad (1), digan aquellas palabras porque se faze el matrimonio; porque non han entendimiento para consentir, non valdria este casamiento que entre atales es fecho. Otrosi el que fuesse castrado (2), o que le menguassen aquellos miembros que son menester para engendrar, maguer aya entendimiento para consentir, non valdria este casamiento que fiziesse: porque non se podria ayuntar con su muger carnalmente, para fazer hijos. Otrosi el que fuesse loco (3), o loca, de manera, que nunca perdiessse la locura, non puede consentir, para fazer casamiento, maguer dixesse aquellas palabras por que se faze el matrimonio. Pero si alguno fuesse loco a las veces, e despues tornasse en su acuerdo, si en aquella sazón que fuesse en su memoria consintiesse en el casamiento, valdria.

(a) L. 7, tit. 1, lib. 3 del F. R.

LEY VI. — Quilibet non vetitus potest contrahere matrimonium. Sunt autem vetiti impuberes, qui non habent consensum. Item et fatui eadem ratione; sed fatuus temporis interpellatione contrahere potest. Item nec castrati, seu qui aliàs non possunt carnaliter copulari. Hoc dicit.

(1) *Non sean de hedad.* Vide suprâ tit. 1. l. 6.

(2) *Castrado.* Id est, castè natus, ut quia est frigida naturæ, ut exponit Gloss. in l. sed est quæsitum, §. spadonem, D. de lib. et posth. undè et spado, id est, ille cui cultello virilia abscisa sunt, matrimonium contrahere potest, secundum Bald. in l. sancimus la 2. C. de nupt. per text. in dicto §. spadonem; Gloss. tamen in cap. nuptiarum, 27. quæst. 2. in verbo in quibusdam, tenet, quòd neque spado potest contrahere matrimonium, quia non potest contrahi; nisi sint ibi tria bona matrimonii, re, vel spe: dic ergò, quòd cum illo, cui omnia virilia sunt abscisa, tam testiculi, quam virga, non potest contrahi matrimonium: nam cum sint impotens ad copulam, et generandum, desinit causa institutionis matrimonii, nam neque propter spem solis, neque ut evitetur fornicatio, potest dici hic matrimonium contrahi, prout et dicit Abb. in cap. consultationi, de frigid. et malef. et idem dicit Abb. eod. tit. cap. quòd ad sedem, de carente utroque testiculo: quia ille, licèt habeat virgam erectam, generare non potest, quia non potest seminare, cum careat testiculis per quos semen transit, et reprobat ibi Gloss. quæ voluit contrarium in cap. hi, qui, 52. quæst. 7. Si tamen careat spado uno testiculo tantum, iste, secundum eum, posset contrahere matrimonium, et quòd ita intelligatur l. si serva 59. §. si spadoni, D. de jure dot. et istud est de mente, et verbis hujus legis, ut spado, vel castratus inhabilis ad copulam, ita, quòd non possit seminare, non possit contrahere matrimonium: vide infrâ ead. Part. tit. 8. l. 4.

(3) *El que fuesse loco.* Concordat cap. dilectus 24. de sponsal. et

cap. neque furiosus, 52. quæst. 7. et intellige, non solum de furioso, qui haberet mentis rabiem; sed etiam de mente capto, seu demente: nam si sensu caret, idem est in eo concludendum, secundum Card. Alexand. in dicto cap. dilectus: et intellige de adeò demente, quòd non habeat usum rationis; quia si omninò non caret intellectu, posset contrahere matrimonium, ut adducit Socinus notabiliter consil. 47. col. 3. versic. capio secundam difficultatem, vol. 5. ubi tradit simile de ebrio qui omninò caret ratione, de quo per Henric. et Card. Florent. in dicto cap. dilectus.

LEY VII. — Que fuerça ha el casamiento (a).

Ligamiento, o fortaleza grande ha el casamiento en si, de manera que despues que es fecho entre algunos como deue, non se puede desatar que matrimonio non sea; maguer que alguno dellos se faga Hereje (2), o Judio, o Moro, o fiziesse adulterio (2). E como quier questa fortaleza aya el casamiento, departirse puede por juyzio de Santa Iglesia por qualquier destas cosas sobre dichas, para non beuir en vno (3), nin se ayuntar carnalmente, segun dize en el Titulo de los Clerigos, en la ley que comiença: Otorgandose algunos. Mas si alguno de los que fuessen casados, cegasse (4), o se fiziesse sordo, o contrecho, o perdiessse sus miembros por dolores, o por enfermedad, o por otra manera qualquier; por ninguna destas cosas, nin aunque se fiziesse gafo (5), non deue el vno desamparar al otro; por guardar la fe, e la lealtad, que se prometieron en el casamiento: ante deuen beuir todos en vno, e servir el sano al otro, e proeuerle de las cosas que menester le fizieren, segund su poder. Pero lo que dize de suso del gafo, entiendese desta manera; que el que fincare sano dellos, si rescibiere grand enojo del otro, puede apartar su camara, e su lecho del, para non estar, nin yazer continuamente (6) con el. Mas deuel servir en las otras cosas, o ayuntarse a el, para complir su debdo (7), quando lo demandare; fueras ende, si aquel que engafeciesse, ouiesse de beuir comunalmente en vna casa con los otros gafos, de guisa que non ouiesse camaras apartadas. Ca estonce el que fuesse sano, non seria tendido (8) de morar con el en tal lugar; como quier que de fuera sea tenuto de servirlo, segun que es sobre dicho. E si ouiesse hijos de consuno, deuen beuir con el sano, e non con el otro, porque non sean ocasionados (9) de aquella malalya. Otrosi seyendo allegados en vno carnalmente el marido, e la muger, non ha poder ninguno dellos en su cuerpo para entrar en Orden (10), o fazer otro voto (11), nin para guardar castidad (12), sin voluntad del otro (13); ante ha poder el marido (14) en el cuerpo de la muger, e ella en el de su marido, quanto en estas cosas. E aun puede apremiar la Iglesia a qualquier de los que fuessen casados en vno, si alguno dellos se querellasse del otro, que non quiere yazer con el; ca por tal razon deue la Iglesia apremiar que lo faga, maguer nunca (15) fuessen ayuntados en vno; e non deue dexar de lo fazer, maguer alguno dellos ouiesse yazido con pariente, o con parienta del otro, despues (16) que fuessen casados. E avn ha otra fuerça el casamiento, que maguer que son casados, se deuen guardar, de se ayuntar en los dias de las grandes fiestas (17), e otrosi en los del ayuno; con todo esto, si alguno dellos demandare al otro, que yagan en vno

estos dias, non gelo deue contrallar, antes es tenuto de complir su voluntad. E avn ha otra fuerça el casamiento, segun las leyes antiguas (18), que maguer la muger fuesse de vil linaje (b), si casare con Rey, deuenla llamar Reyna, e si con Conde, Condessa, e avn despues que fuere muerto su marido, la llamaran assi, si non casare con otro de menor guisas. Ca las honras, e las dignidades de los maridos, han las mugeres por razon dellos. E sobre todas las otras honras que las leyes otorgan a las mugeres por razon dellos, esta es la mayor, que los hijos que nascen dellos (19), biuiendo de consuno con sus maridos, que son tenidos ciertamente por hijos dellos, e deuen heredar sus bienes. E por esso los deuen honrrar, e amar, e guardar, sobre todas las cosas del mundo, e ellos otrosi a ellas.

(a) L. 2, tit. 6, lib. 3 del F. J.

(b) Ya no se conocen linajes viles, habiendo sido abolida semejante calificación por la razon, la justicia y nuestras instituciones políticas. La buena ó mala conducta es la que califica moralmente á las personas, sin que sea trascendental esta consideración al linaje. Véase nuestra nota á la L. 17, tit. 3, P. 2.

LEX VII.—Ponit effectus matrimonii: non enim dissolvitur etiam si aliquis contrahentium fiat hæreticus, Judæus, vel Sarracenus, vel committat adulterium, quoad vinculum matrimonii, licèt propter causas istas iudicio Ecclesiæ fiat divortium quoad thorum, et mutuum cohabitationem. Ita neque dissolvitur cæcitate, surditate, lepra, seu alia gravi infirmitate supervenienti, neque quoad vinculum, neque quoad mutuum cohabitationem; licèbit tamen sano separare lectum, et cameram à leproso, si ejus continuam cohabitationem exhorrescat; serviet tamen in aliis, et exactus reddet debitum leproso exigenti; et si leprosus stet in communi leprosaria, non habente cameras divisas, non tenetur sanus cum eo cohabitare, sed serviet ei foris, et filii cohabitabunt cum sano, ne inficiantur. Item per matrimonium habet potestatem conjux in altero conjuge, ita quòd unus sine consensu alterius non potest religionem ingredi, neque votum castitatis emittere, neque aliàs vivere in præjudicium conjugis; et compellit Ecclesia conjugem ad reddendum debitum alteri conjugi petenti, etiam si affinitatis impedimentum post contractum matrimonium supervenit per incestum alterius. Item etiam in diebus festivis, et jejuniis exactus tenetur reddere debitum exigenti. Item per matrimonium uxor sublimatur ad dignitatem viri, etiam viduitate durante. Item filii ex matrimonio geniti sunt parentum legitimi hæredes. Hoc dicit.

(1) *Faga Hereje.* Concordat cap. quanto 7. vers. si verò alter, de divort. et an Papa possit tali casu dispensare, ut qui est fidelis possit cum alio contrahere, vide quæ notat Abb. post Hostiens. in cap. ex parte el 2. de convers. conjugat. nam Host. voluit, Papam posse hodie constituere, ut altero fidelium labente in hæresim, possit alter conjugum transire ad secunda vota. Abb. verò dõbitat de veritate hujus dicti, et inclinât in contrarium.

(2) *O fiziesse adulterio.* Vide in cap. dixit Dominus, 52. quæst. 1. et in cap. significasti 4. de divort. et in cap. 2. de conjug. lepros. cap. ex parte 9. de sponsal. cap. gaudemus 8. de divort. et sic ac paria judicantur vir, et uxor: in hoc vide 52. quæst. 7. quasi per totum.

(3) *Non beuir en vno.* Vide cap. fin. cum ibi notat. de convers. conjugat.

(4) *Cegasse.* Adde cap. quemadmodum 23. de jurejur. et cap. si uxorem, 52. quæst. 5. et cap. hi qui sani, 52. quæst. 7.

(5) *Gafo.* Adde cap. 1. et 2. de conjug. leprosor.

(6) *Continuamente.* Vide de hoc Gloss. in dicto cap. si uxorem, 52. quæst. 5. non enim est tantum periculum in reddendo debitum sicut in cohabitando.

(7) *Su debdo.* Vide in dicto cap. 1. et 2. de conjug. leprosor. et ibi vide Host. Joan. Andr. et Abb. Quid si per horrorem sanus non posset reddere debitum, vel alia ex causa? Dic. quòd si ex redditione redundaret redenti periculum mortis, vel similibus infectiõnis, non teneretur reddere debitum, secundum Petrum de Palu. 4. Sentent.



dist. 32. Si tamen non esset hoc periculum, sed quòd filius indè generaretur leprosus; tunc tenetur reddere, secundum eum qui dicit, quòd in hac re magis medicis credendum est, qui dicunt, quòd magis imminet periculum viro, si mulier sit leprosa, quam mulieri, si vir sit leprosus: undè cum mulier est in ultima especie lepræ, quæ dicitur leonina, non videtur dubium, quin vir non teneatur reddere: et facit benè, quod notat Abb. in cap. 2. de conjug. lepros. ubi dicit, quòd si vir est ethicus, vel alia ægritudine detentus, ita quòd sine periculo personæ uxori petenti non possit debitum reddere, quòd non tenetur, quia ordinata charitas incipit à se ipso, l. *præsens*, cum concord. C. de servit. et aqua, et ita dicit tenere communiter Doctores: nullus enim tenetur, nisi salva consistentia subjecti, sicut et natura prius retinet nutritivè, et augmentativè gratia subjecti, quam ministret generativè gratia egressionis novæspeciei, secundum eundem Petrum de Palu.

(8) *Non seria tenuto.* Hæc habuit à Goffred. in summa.

(9) *Porque non sean ocasionados.* Hoc communiter tenetur, secundum omnes, propter periculum infectionis, ut hic dicit. Et adde quòd leprosi sunt ponendi extra civitatem, ne inficiant alios, secundum Joan. de Plat. in l. *supra virentis*, C. de re milit. lib. 12. neque debent sepeliri in cœmeterio aliorum, secundum Abb. in cap. *sacris, de sepult.* et quando testes vocantur, interesse cum leproso simili ter producto in testem, tenet Bald. in l. casus, C. de testam.

(10) *Entrar en orden.* Ut in cap. *ex publico 7. de convers. conjug.* et in cap. *commissum 16. de sponsal.*

(11) *Otro voto.* Intellige. si sit præjudicialis marito, non alias, ut notat Glos. in cap. *manifestum*, 53. quæst. 5. nam in his, quæ possent dare sine consensu mariti, posset voverè, et vide quod habetur Numer. cap. 30. v. 7. 8. et 9. ibi: Si maritum habuerit, et voverit aliquid, et semel de ore ejus verbum egrediens animam ejus obligaverit juramento; quo die audierit vir, et non contradixerit, voti rea erit, et reddet quodcumque promiserat. Si autem audiens statim contradixerit, et irritas fecerit pollicitationes, ejus verbaque quibus obstrinxerat animam suam, propitius erit ei Dominus.

(12) *Para guardar castidad.* Cap. *si abstinent*, 27. quæst. 2. et cap. *charissimus 11. de convers. conjug.* et Glos. in cap. 1. 17. quæst. 1. in sui tamen præjudicium benè posset uxore voverè votum continentie, ut in cap. *quidam 5. et in cap. placet. 12. de convers. conjug.* notat Abb. in dicto cap. *charissimus*: et S. Thom. 4. *Sentent.* dist. 52. refert, in hoc fuisse opiniones, nam, secundum eum, quidam dicunt, quòd unus conjugum potest hoc voverè sine consensu alterius; quidam verò probabilius dicunt, quòd non potest, quia nimis onerosum fieri matrimonium alteri, quem semper oporteret subire verecundiam in petendo debitum; et banc opinionem sequuntur Albertus, et Durandus, et Joan. de Neapol. nam secundum eos in tali voto non solum potest Episcopus dispensare, ut dicit Joan. And. in cap. *rursus, qui cleric. vel vovent.* sed etiam alter conjugum potest irritare, et dicit Sylvester in summa, in parte *votum* la 5. §. 2. quòd utraque opinio potest esse vera fundata in hoc principio, quòd unus vovendo non potest alii præjudicare: undè, si est votum de non petendo debitum absolutè, non valet, quia præjudicat; si verò sit de non petendo ratione sui, sed ratione socii, tunc non præjudicat: undè si vovet se non coitum, nisi ad complacentiam conjugis, est licitum, secundum eum: et in hac materia vide quod dicit B. Hieronym. *ad Celantiam* in fine: Periculosè promittitur, quod est in alterius potestate, et nescio, an sit grata quoad Deum donatio, si unus offerat rem duorum: refert Joan. And. in cap. *quidam, de convers. conjugat.*

(13) *Sin voluntad del otro.* Si autem ambo pariter vovissent, tenerentur, ut in cap. *quod Deo pari*, 55. q. 3. in tantum, quòd dicit Innoc. in dicto cap. *dudum, de convers. conjug.* quòd si conjuges post emissum votum continentie se invicem cognoscant, proles indè genita non erit legitima: et adde Glos. in cap. *ministri*, 81. dist. et sequitur Abb. in dicto cap. *charissimus*: quod fortè procederet, quando perpetuò voverunt continentiam; secus si ad tempus, ut in dicto cap. *quod Deo pari*, et cap. *charissimus*.

(14) *A poder el marido.* Ut dicit Apostolus 1. *Corinth.* 7. cap. vers. 4. et habetur in cap. *quidam 5. de convers. conjugat.*

(15) *Maguer nunca.* Vide in cap. *ex publico 7. eod. tit. de convers. conjugat.*

(16) *Despues.* Ut in cap. *discretionem 6. de eo qui cognov. consanguin. uxor. sue.*

(17) *Grandes festas.* Vide 53. quæst. 4. cap. *quotiescumque*, et

per. totum, et ibi per Glos. in summa, quòd exactus tenetur reddere, ut etiam hic infra subditur.

(18) *Las leyes antiguas.* Vide l. *foemina 8. D. de senator.* et in authent. *de Consulib.* collat. 8. et in cap. *ex parte B. 15. de foro compet.*

(19) *Nascen dellos.* Ut in l. *filium eum diffinimus 6. D. de his qui sunt sui, vel alieni jur. l. si vicinis 9. C. de nupt.*

LEY VIII.—De los que son casados, e se acusan vno a otro por pecado de adulterio, en que manera el que acusare deve complir, o non la voluntad del acusado, mientras que durare el pleyto.

Acusando de adulterio, para departirse en vida, alguno de los que son casados al otro, assi como la muger al marido, o el marido a la muger; si entre tanto que durare el pleyto de la acusança, demandare el acusado al otro, que yaga con el, deuelo fazer, si el adulterio non fuesse manifesto: ca non le deve toller su derecho, ante que sea vencido por juyzio (1). Mas si el adulterio fuesse conocido (2), non deve yazer con aquel que es acusado, maguer lo el demande; fueras ende, si el mismo ouiesse caydo en esse mismo pecado (3) de adulterio: ca en tal manera, deuel complir su voluntad, pues que igualmente pecaron; porque el pecado de cada vno dellos, embarga a si mismo, de manera que non puede acusar (4) al otro. Ca mucho seria desaguisada cosa del marido, quitarse de su muger por pecado de adulterio, si prouassen a el, que auia fecho esse mismo yerro (5).

LEX VIII.—Pendente accusatione adulterii ad theri separationem, denegandum non est carnis debitum, accusato petenti, nisi sit crimem manifestum: tunc enim denegabitur, nisi et accusans simili morbo laboret. Hoc dicit.

(1) *Ante que sea vencido por juyzio.* Concoi dat cap. 2. ut lit. pend. vide etiam Glos. in cap. *si cuius*, 34. dist.

(2) *Conosciuto.* Adde cap. *significasti 4. de divort.* et Glos. in cap. 1. 52. quæst. 1. ubi Glos. notabil. dat consilium, ut non reddat debitum, nisi ad mandatum Ecclesie, ne videatur approbare mores illius: et vide etiam in hoc Glos. et Doct. in cap. fin. *de adulter.*

(3) *En esse mismo pecado.* Adde cap. *nilil*, 52. q. 6. et in cap. *intelleximus 6. de adult.* et cap. fin. eod. tit.

(4) *Acusar.* Intellige in foro ecclesiastico coram iudice Ecclesie; secus, si vir adulter accuset uxorem adulteram coram iudice sæculari, ut in l. 1. C. de adult. et l. 1. tit. 17. Part. 7. ubi vide quæ dicam, et probatur expressius in l. 2. tit. 15. lib. 8. *Ordin. Reg.* in fine, quidquid dicatur in l. 9. tit. 17. Part. 7.

(5) *Esse mismo yerro.* Nam paria delicta mutua compensatione tolluntur, cap. penult. et fin. *de adult. l. viro atque uxore 59. D. sol. matrim.* Sed quid, si vir remisit adulterium uxori, quæ postea benè vixit; tamen maritus post commisit adulterium, an possit eum accusare? Glos. disputat in cap. 1. 52. quæst. 6. in verbo *purgatus*, et tandem concludit, quòd possit. Archid. tamen ibi videtur tenere contrarium, approbans primam opinionem Glos. quæ fuit Hugon. et Laurent. Et quid si maritus dimittat uxorem propter publicam fornicationem, et suscipiat sacrum ordinem, et postea fornicatur in sacro ordine? an fiat reintegratio matrimonii? Archid. et Cardin. Alexand. tenent quòd non, in cap. *si cuius*, 34. dist. neque ob stare dicunt cap. fin. *de adult.* et cap. *ex litteris 5. de divort.* ubi habetur, quòd ex supervenienti delicto alterius alter recuperat servitutem amissam: nam procedit, ipsis in eodem statu manentibus; secus, si unus mutaret statum, et probatur in cap. *veniens 16. de convers. conjug.* ubi vide Abb. post Glos. ibi. Sed quid si est lata sententia super adulterio contra uxorem, et post sententiam vir fornicatur? an recuperet uxorem pristinam servitutem, et maritus teneatur eam recipere? Dic, quòd sic, ut in cap. *ex litteris 5. de divort.* quidquid dixerit Glos. in cap. *Apostolus*, 52. q. 7. quam Glos. et tenuit Abb. in cap. fin. *de adult.* Glos. tamen, et Anton. ibi tenent, quòd dixi, per dict. cap. *ex litteris*, et in hoc videtur inclinare Joan. de Ana. et ex quo Glos. in dicto cap. *Apostolus*, et Doct. eam sequentes volunt, ut iudex ex officio reintegret matrimonium; opinio illa, quæ etiam in hoc dat jus

parti, videtur amplectenda: et nota benè, nam per consequens etiam tali casu mulier recuperabit suam dotem, quam perdidit propter adulterium. Et quid si ambo conjuges voverunt continentiam, et unus postea fornicetur, an alius possit illum repetere? Glos. in cap. *nosse*, 50. quæst. 1. in glos. fin. et Glos. in cap. *quod Deo pari*, 53. quæst. 5. tenent, quòd non, sed quòd iudex ex officio debeat reintegrare matrimonium, et cogere ad debitum. Abb. in cap. *charissimus, de convers. conjug.* tenet contra, ex quo pariter promissa per eos fuit continentia Deo: et istud fortè verius, nam cap. *ex litteris*, in quo Glos. fundatur, non loquitur, stante tali voto continentie. Si tamen sunt fornicationes diversæ, veluti una spiritualis, alia carnalis, non compensantur, secundum Bald. in cap. 1. *qualiter debeat vasall. jurare domino fidelit.* intellige tamen, ut declarat Abb. post Hostiens. in cap. fin. *de convers. conjug.* et vide infra ead. Part. tit. 9. l. 8. Et nota, quòd quando delicta sunt circa diversa, non compensantur: vide notabile dictum Bald. in l. *sed si hac, §. si liberta, D. de in jus vocando*, et vide Abb. in cap. *sicut*, et infra 29. *de jurejur.* col. 6. et aliud dictum notabile in materia per Bald. in l. *acceptam*, pen. col. vers. 22. *queritur, C. de usur.* et quod idem Bald. dicit in l. 1. §. 1. vers. *extra quero, D. ne quis eum, qui in jus voc. est, vi eximat*, 2. col. et tene menti ista, quia sparsa collegi.

LEY IX.—Por que razon escusa el Casamiento al ome de non pecar, quando yaze con su muger.

Escusança (1) ha el marido, e la muger, a las vezes, de non pecar, quando yazen en vno. E porque se mueven a esto fazer por quatro razones, e por algunas dellas caen en pecado, e por algunas non; departiolo Sancta Iglesia en esta manera: que quando se ayuntan el marido, e la muger con intencion de auer fijos, non caen en pecado (2) ninguno, ca ante fazen lo que deuen, segund Dios manda. E la otra es, quando se ayuntan el vno dellos al otro, non porque lo aya de voluntad de lo fazer, mas porque el otro lo demanda (3); en esta manera otrosi, non ha pecado ninguno. La tercera razon es, quando le vence la carne, e ha sabor de lo fazer; e tiene por mejor, de se allegar a aquel con quien es casado, que de fazer fornicio a otra parte, e en esto faze pecado venial (4), porque se mouio a fazerlo con cobdicia mas de la carne, que non por fazer fijos. La quarta razon es, quando se trabajasse el varon por su maldad, porque lo pueda mas fazer, comiendo letuarios calientes, o faziendo otras cosas: en esta manera peccata mortalmente (5), ca muy desaguisada cosa faze, el que vsa de su muger tan locamente, como faria de otra mala, trabajandose de fazer, lo que la natura non le da.

LEX IX.—Non peccant conjuges in commixtione, si intentum habeant plenum procreare, aut si ad alterius petitionem alius debitum carnis reddat; sed si carnis fiat concupiscentia, est peccatum veniale: si verò causa excitandæ libidinis cum calidis speciebus, seu electuariis, est peccatum mortale. Hoc dicit.

(1) *Escusança, etc.* Nota istam legem, et vide quæ habentur 52. quæst. 2. cap. *quidquid 5.* cum sequent. ex textum cum. Glos. in cap. *vi cum propria*, 53. quæst. 4. et Glos. in cap. *omne*, et in cap. *sunt, qui dicunt*, 27. quæst. 2. et Glos. not. in cap. *quidquid*, cum sequent. supra alleg. et in cap. 2. et *§. is ita*, ead. causa, et quæst. Glos. fin. in cap. *in eo*, 52. quæst. 4. et vide cap. *ad ejus*, 5. distinct. et cap. *adulterii*, cum Glos. 52. quæst. 7. et Glos. in summa, et in cap. penult. 55. q. 4. et in cap. *querendum, de penit.* distinct. 2.

(2) *Non caen en pecado.* Imò supposita gratia meretur. secundum Pet. de Pal. 4. *Sentent.* dist. 51.

(3) *El otro lo demanda.* Quia est actus justitiae, imò meretur, ut dixi, secundum Pet. de Pal. ubi supra: et idem, quando fit ad conservandum comparem suum à fornicatione, quia est actus charitatis; et idem, quando faceret ad evitandam fornicationem in se, et aliter melius evitare non potest, quia est actus prudentie, vel castimo-

T. III.

nia: in his enim casibus, supposita gratia, copula est meritoria; alias sine gratia est actus indifferens.

(4) *Pecado venial.* Adde Petrum de Pal. in 4. dist. 31. et Glos. in dicto cap. *quidquid*, 52. quæst. 2. et cap. *adulterii malum*, 52. quæst. 7.

(5) *Peca mortalmente.* Sequitur opinionem Hugon. de qua per Glos. in dicto cap. *quidquid*, 52. quæst. 2. sed Glos. ibi potius inclinat in contrariam opinionem, scilicet, quòd neque hoc casu sit peccatum mortale: et ista opinio est communior, et magis rationabilis, dummodò, si non esset uxor, non faceret.

LEY X.—Que cosas embargan el Casamiento (a).

Quinze cosas son, por que se embarga el casamiento, que non se faga. La primera es, quando acaesciere yerro en las personas (1) de aquellos que casan, cuydando el varon, que le dan vna muger, e danle otra en logar de aquella. Esto mismo seria, si la muger cuydasse casar con vn ome, e casasse con otro: ca qualquier dellos que errasse desta guissa, non consentiria (2) en el otro; perende non deve valer el casamiento, e si fuesse fecho, pudiesse desfazer; fueras ende, si nueuamente consentiesse en el, despues que lo conociesse. Esto se deve entender desta manera: si la muger cuydasse casar con vn ome de que ouiesse auido alguna consciencia por vista, o por fama, o por oydo, e viniessse otro, e cuydasse que era aquel, e casasse con ella. Mas si ninguna desta cosas, e consciencias non ouiesse la muger con el varon, e viniessse vno en nome de otro (3), e casasse con esta; por tal yerro como este non se desfaze el casamiento: porque la muger non yerra en el otro, de que non auia consciencia ninguna, mas yerra en este, que vee ante si. E tal yerro como este non es de la persona, porque la vee, mas es de otra cosa, que es llamada en latin error de calidad (4), o de fortuna; como si dixesse, quera fijo de Rey (5), o de otro ome noble, e non fuesse assi; o si dixesse, que era rico, e fuesse pobre. Esso mismo seria, que valdria el casamiento, si alguno casasse con muger, que dixesse que era virgen (6), maguer non lo fuesse.

(a) L. 7, tit. 1, lib. 3 del F. R.

LEX X.—Impedit matrimonium error personæ, ut si aliquis aliquam cognovit visu, fama, vel auditu: si enim fingens se illum esse, cum ea contrahat, non tenet, nisi accedat novus consensus: error tamen qualitalis non impedit, ut si ducitur pro virgine vidua, vel pro divite pauper, aut pro nobili plebeja. Hoc dicit.

(1) *Yerro en las personas.* De hoc vide 39. quæst. 1. per totum, et ibi glos. 1. et Glos. in verbo *putatur*, et Host. in summa, tit. *de matrim.* §. *qualiter impediatur*, versic. 1. cum sequenti.

(2) *Non consentiria.* Errans enim non consentit, l. *si per errorem 15* cum similibus, D. *de juridict. omni. judic.* et est error applicatio animi ad falsum, secundum Bald. in l. *quidam elogio, C. de jure delib.* et dicit Bald. in l. *error, C. ad Leg. Falciã.* quòd qui per errorem consentit, potius videtur contradicere, quam consentire.

(3) *E viniessse vno en nome de otro.* De quo mulier nullam habeat notitiam: oportet namque, quòd nullas error redundet in personam, undè si aliquis assereret in partibus remotis, se filium Regis Francie, et sic cum aliqua muliere, hoc credente, contraheret, non esset matrimonium, cum ubique habeatur notitia Regni Francie, et sic mulier putat se consensisse in filium talis Regis, secundum Hostiens. in loco allegato, et S. Thom. 4. *Sentent.* distinct. 50. et dicit Glos. 29. quæst. 1. in summa, super verbo *putatur*, quòd si aliquis habeat tres filias, et aliqua consentit in primogenitum, et contrahat cum asserente se talem, qui non erat, sed post genitus; non tenebit matrimonium, cum consensus mulieris ferebatur in primogenitum, et sic non in istum, cum quo contraxit.

53