LEY XX.

Que los que teſtiguan por oydas, que non deuen ſer creydos.

Ley 8. tit. 11. lib. 2. Recop.

Carillo lib. 5. controv. cap. 122. fere per tot. pag. 76.

COnjurado ſeyendo los teſtigos, ſegun dize en la ley ante deſta, ſi aquel embargo ſobre que vienen los teſtigos, para desfazer (1) el matrimonio, fuere por razon de parenteſco, (2) ſi dixeren, que aquello que teſtiguan que lo ſaben por oyda, (3) non deuen ſer creydos, nin vale ſu teſtimonio; a menos de dezir, que vieron, e conoſcieron algunas perſonas de aquellos grados que cuentan, onde dizen que deſcendieron aquellos que eſtan caſados, e que ſe quieren partir. E aun han meneſter que digan ſus nomes de aquellas perſonas, que dizen que vieron, e conoſcieron; e que digan ſeñaladamente, en que grado ſon parientes de aquellos que quieren departir. E aun ay otra razon por que non deue ſer cabido ſu teſtimonio, del que dixere que lo ſabe por oyda. Ca ſi dixere, que lo oyo a vn ome ſolo, e non mas, non lo deuen creer; maguer diga, que lo oyo ante quel pleyto fueſſe començado: e aunque dixeſſe, que lo oyo a muchos deſpues quel pleyto fue començado, (4) e que non lo ſabia dante, non deue otroſi ſer cabido ſu teſtimonio: porque podrian ſoſpechar contra el, que fuera falagado, o rogado de alguna de las partes. Eſſo miſmo ſeria ſi dixeſſe, que lo oyera a omes de mala fama, o a otros qualeſquier que fueſſen enemigos, o malquerientes, o atales que ſi ellos miſmos vinieſſen a teſtimoniar, que non reſcibiran ſu teſtimonio.

TITULO X.

De el departimiento de los Caſamientos.

SObreuiniendo alguno de los embargos, que ſon dichos en el Titulo ante deſte, por que ſe deua departir el matrimonio que es fecho entre algunos, deſque la querella, o la acuſacion fuere fecha, e el embargo prouado, ſegund dize en el Titulo ante deſte, deue ſer departido el caſamiento por juyzio de Santa Egleſia; fueras ende, ſi el embargo fuere ſobre coſa que pertenezca a juyzio de los legos, aſsi como ſobre razon de adulterio. E pues que en los Titulos ante deſte diximos de los embargos por que deuen ſer desfechos los matrimonios, e de las acuſaciones en que manera deuen ſer fechas. Conuiene que digamos en eſte, del departimiento del matrimonio, que es llamado en latin, diuortium. E moſtraremos, onde tomo eſte nome. E por que razones ſe puede fazer el departimiento, entre el varon e la muger. E quien puede dar el juyzio. E en que manera deue ſer dado.

LEX XX.

Teſtes ad matrimonium dirimendum, ob conſanguinitatem, vel affinitatem, debent gradus diſtinguere, & aliquos de gravibus nominare, & aſſerere, quòd aliquos ex eis cognoverunt, ſed non creditur eis dicentibus, ſe ſolum ab uno ante litis conteſt. vel poſt litem, aut à malevolis audiſſe. Hoc dicit.

(1) *Para desfazer.* Ex hoc verbo videtur poſſe dici, quòd ſi ageretur de conſanguinitate, vel affinitate probanda ad alium effectum, & non ad dirimendum matrimonium, quòd non requirerentur tot requiſita, quot hic exprimuntur, & *in dicto cap. licet ex quadam*: imò in antiquis primogenitoribus, qui excedunt memoriam hominum, teſtes deponentes de auditu facerent plenam probationem, quia ea quæ excedunt metam centum annorum, ſeu de quibus teſtes haberi non poſſunt, ſufficit teſtimonium de auditu: ut *in lege ſi arbiter, ff. de proba. L. 1. §. fin. & L. in ſumma, §. idem labeo, ff. de aqua plu. arc.* & licèt gloſ. *in dicto §. idem labeo*, dicat: parentelam non poſſe hodie probari per auditum, per text. *in dicto cap. licet ex quadam*, & ſequitur ibi Bart. debet intelligi, quando tractatur de ſeparando matrimonium. Et ita tenet Franc. de Aret. *conſil.* 37. *in* 2. *dubio, incipit, ſequendo ordinem dubiorum*, qui ad hoc ponderat text. *dict. cap. licet ex quadam, in princ. & in fin.* & ibi dicit, quòd illa deciſio non eſt trahenda ad conſequentiam, cum ſit juris antiqui correctoria: ut patet ex princip. *dict. cap.* allegat etiam ad hoc probandum gloſ. *in lege ſi arbiter, ff. de proba.* quam Doct. approbant communiter, ut dicit Joan. de Imol. *in dicto §. idem labeo*, qui dicit, quòd in probando memoriam extare jus temporis, quod excedit memoriam hominum, ſufficit, quòd teſtis, qui deponit de auditu, dicat, ſe audiviſſe ab uno, qui hoc vidit, & tamen quando agitur de dirimendo matrimonio, non ſufficeret audiviſſe ab uno tantum, ut hic dicitur, & *in dicto cap. licet ex quadam*, & ſic patet ſecundùm eum, quòd iſta diſpoſitio ad alios caſus non extenditur, & dicit etiam ibi ſatis notabiliter, quòd in iſtis factis antiquiſsimis excedentibus memoriam hominum, non requiritur cum teſtimonio auditus probatio famę, ſicut ſentit Hoſt. & Joan. Andr. *in dicto cap. licet ex quadam*, & ſequitur ibi Abb. *in dict. 4. notab.* & Joan. de Imol. adducit ibi rationem, quia ſi ita eſſet generaliter, parum, aut nihil operaretur teſtimonium de auditu: nam teſtimonium de fama virtualiter, & formaliter pręſupponit auditum, & non ſimplicem, ſed majoris partis; unde ſi fama ſemper requiritur, nulla eſſet virtus, neque utilitas teſtimonii de auditu, & intelligendo, ut dicti Doct. volunt, eſſet cavillare jura admittentia teſtimonium de auditu, & quæ volunt in antiquis haberi auditum pro ſufficienti teſtimonio, quia tamen authoritates dictor. Doctor. ſunt magni ponderis, conſuluit, ut probetur de fama, ſi fuerit poſsibile, & hoc eſt tutius, maximè ſtantibus legibus regni, diſponentibus ſuper probatione conſuetudinis immemorialis, *ut in lege fin. tit. 13. lib. 3. ordin. reg. L. 41. in ord. Tauri, pragmatica Cordubæ*, diſponens ſuper immunitate, ſeu nobilitate probanda, ibi (*que depongan de oyda, e de fama publica*) & circa materiam probationis parentelæ, vide alios duos modos probandi per Aret. ibi.

(2) *Por razon de parenteſco.* Nam ſi ageretur de aliis impedimentis matrimonii, non ſufficeret teſtimonium de auditu, ut ſatis hic innuitur, & probatur *in dicto cap. licet ex quadam, de teſtib.* unde iſta lex habuit ortum, & ibi ita tenet Joan. Andr. & Abb.

(3) *Por oyda.* Speciale eſt hic, ut valeat teſtimonium de auditu, cum agitur de conſanguinitate probanda, quia regulariter non valet teſtimonium de auditu, *ut in LL. 28. & 29.* ubi vide quæ dixi *tit. 16. 3. part.*

(4) *Deſpues que el pleyto fue començado.* Et quando dicatur lis cœpta, videtur quòd à conteſtatione, *ut in lege 3. tit. 10. 3. part.* & tradit in iſta materia Archi. *in cap. 1. 35. quæſt. 6.* & ibi dat rationem, quare non valeat teſtimonium de eo, qui auditur poſt litem motam, ſcilicet, quia poſſet fieri fraus, ut ipſi procurarent ſibi recitari à propinquioribus, ut ſic poſſent deponere; & idem vult iſta L. quæ ratio militare poteſt, etiam ante litem conteſtatam, dummodo libellus ſit datus in judicio, quia ſtatim eſt fama de hoc in loco: ſatis crederem, ex hoc dici litem motam, ſeu cœptam, quoad iſtùm effectum.

TITULUS X.

LEY I.

Que coſa es diuorcio, e onde tomo eſte nome.

DIuortium, en latin, tanto quier dezir, en romance, como departimiento. E es coſa (1) que departe la muger del marido, e el marido de la muger, por embargo que ha entrellos, quando es prouado en juyzio derechamente. E quien de otra guiſa eſto fizieſſe, departiendolos por fuerça, o contra derecho, faria contra lo que dize Jeſu Chriſto nueſtro Señor en el Euangelio: A los que Dios ayunta, non los departa ome. Mas ſeyendo departidos por derecho, non ſe entiende que los departe eſtonce el ome, mas el derecho eſcrito, e el embargo que es entrellos. E diuorcio tomo eſte nome, (2) del departimiento de las voluntades del ome, e de la muger; que ſon contrarios en el departimiento, de quales fueron, o eran, quando ſe ayuntaron.

LEY II.

Por que razones ſe puede fazer el departimiento entrel varon, e la muger.

PRopriamente ſon dos razones, e dos maneras de departimiento, a que perteneſce eſte nome de diuorcio; como quier que ſean muchas razones por que departen aquellos que ſemejan que ſean caſados, e no lo ſon, por algun embargo que ha entre ellos. E deſtas dos es la vna, Religion; la otra, pecado de fornicio: e por la Religion ſe faze diuorcio en eſta guiſa; ca ſi algunos que ſon caſados con derecho, non auiendo entre ellos ninguno de los embargos por que ſe deue departir el matrimonio, ſi alguno dellos, deſpues que fueſſen ayuntados carnalmente, le vinieſſe en voluntad de entrar en Orden, (1) e gelo otorgaſſe (2) el otro, prometiendo el que fincaua al ſiglo, de guardar caſtidad, (3) ſeyendo tan viejo, (4) que non pueden ſoſpechar contra el, que fara pecado de fornicio, e entrando el otro en la Orden. Deſta manera ſe faze el departimiento, para ſer llamado propiamente diuorcio. Pero deue ſer fecho por mandado del Obiſpo, (5) o de alguno de los otros Perlados de Santa Egleſia, que han poder de lo mandar. Otroſi, faziendo la muger contra ſu marido pecado de fornicio, o de adulterio, es la otra razon, que diximos, por que ſe faze propriamente el diuorcio; ſeyendo fecha (6) la acuſacion delante del Juez de Santa Egleſia, e prouando el fornicio, o el adulterio, ſegund dize en el Titulo ante deſte. Eſſo miſmo ſeria del que fizieſſe fornicio ſpiritualmente, (7) tornandoſe Hereje, o Moro, o Judio, ſi non quiſiere fazer emienda (8) de ſu maldad. E la razon por quel departimiento que es fecho ſobre alguna deſtas dos coſas, de Religion, e fornicio, es propriamente llamado diuorcio, mas que el departimiento que ſe faze por razon de otros embargos, es porque, maguer departe los que eſtouieren caſados, ſegund dize en eſta ley, e en la de ante della, ſiempre tiene (9) el matrimonio; aſsi que non puede caſar ninguno dellos, mientra que biuieren; fueras ende en el departimiento que fueſſe fecho por razon de adul-

LEX I.

Divortium dicitur voluntatum diviſio, & per ſententiam divortii ſeparantur conjuges, ex aliquo juſto impedimento. Hoc dicit.

(1) *Es coſa.* Nota diffinitionem divortii: eſt enim viri ab uxore, vel è contra, legitima ſeparatio, 1. non ſine lege, & proceſſu, & ratione facta, ut hic dicitur, & *in cap. quod Deus conjungit 33. quęſt. 2.*

(2) *Tomo eſte nome,* Concordat *L. 2. ff. de divort.*

LEX II.

Duabus de cauſis propriè fit divortium inter conjuges. Prima, ſi unus poſt copulam, de alterius conſenſu religionem intrat: alio in ſæculo manente, & caſtitatem promittente, de prælati mandato. Secunda, propter adulterium conjugis corporale, vel ſpirituale. Hoc dicit.

(1) *En Orden.* Idem ſi velit ad ſacros ardines promoveri, *ut in cap. conjugatus, de conver. conjug.* ſi tamen maritus vult eſſe Epiſcop. debet uxor, & ſi non ſit ſuſpecta de incontinentia, intrare religionem, & non ſufficeret vovere continentiam, *ut in cap. ſane, de converſ. conjug.*

(2) *Gelo otorgaſſe.* Nam altero invito, vel ignorante, non poſſet, *ut in cap. quidam, & in cap. placet, & in cap. uxoratus, de converſ. conjug.* neque ſufficeret licentia, dolo, vel metu extorta: *cap. accedens, eod. tit.* & idem ſi ſcivit, & diſsimulavit, ſi licentiam non dedit, ſecundùm Doct. *in cap. conſuluit, eod. tit.* & tenet Abb. *eod. tit. cap. 1.*

(3) *De guardar caſtidad.* Non enim ſufficit licentia, niſi & licentias, ſi eſt juvenis intret in religionem, vel ſi ſenex voveat continentiam, *cap. 1. & cap. cum ſis, & cap. conjugatus, cum ſimil. de converſ. conjug.* gloſ. tamen *in cap. ſi quis uxorem 33. quæſt. 5.* referens opin. Hugo. dicit, quòd ſi maritus dat uxori licentiam ingrediendi religionem, per hoc tacitè ipſe videtur vovere continentiam, & ſatis probatur in text. ibi: & tenet Abb, *in cap. 1. ad fin. de converſ. conjug.* non attenta ignorantia juris, quam allegaret in fœmina, aut ſunt opin. prout refert gloſ. *in dicto cap. ſi quis uxorem*, & Abb. *in dicto cap. 1.* tenet, in uxore dante licentiam viro, requiri, quòd fuerit certificata, & conſcia juris, quòd ipſa tenebatur vovere continentiam, nam tunc dando licentiam, videtur ipſa vovere, aliàs ſecus, vide Abb. *in dicto cap. 1.*

(4) *Tan viejo.* Nam ſi eſt juvenis, non debet ſuperior pati alium ingredi, niſi alter ingrediatur religionen, *ut in cap. cum ſis, & in cap. uxoratus, & in cap. ad apoſtolicam, de conver. conjug.* ſi tamen ingrediatur, tenet ingreſſus, ſecundùm Abb. quem vide *in dicto cap. 1.*

(5) *Del Obiſpo.* Vide *in cap. ſi vir, & uxor 27. q. 2.* ubi & bona gloſ. quæ dicit, quòd ſi ingrederetur ſine licentia Epiſcopi, teneret ingreſſus, quod & Doct. approbant, & tenet Abb. *in dicto cap. 1. de converſ. conjug.* qui dicit, hoc clarè probari in fine illius cap.

(6) *Seyendo fecha.* Nam ſine authoritate eccleſiæ non poſſet diverti, *ut in cap. porrò, de divort.* niſi fornicatio eſſet notoria, *ut in cap. ſignificaſti, eod. tit.*

(7) *Fornicio eſpiritualmente.* Adde *cap. 2. de divort.*

(8) *Emienda.* Secus ergo, ſi velit pœnitere, de quo vide gloſ. *in cap. fin. de converſ. conjug.* ubi & vide Abb. *in cap. de illa, de divort.*

(9) *Siempre tiene.* Quoad vinculum, *ut in cap. ex publico, in fin. de converſ. conjug. & in cap. dixit dominus 32. quæſt. 1. & in cap. ex parte, de ſponſalib.*

adulterio, (10) ca podria caſar el que fincaſſe biuo, deſpues que murieſſe el otro.

L E Y III.

Por que razones el que ſe faze Chriſtiano, o Chriſtiana, ſe puede departir de la muger, o del marido, con quien era ante caſado ſegund ſu Ley.

COntumelia creatoris, que quiere tanto dezir, como denueſto de Dios, e de la nueſtra Fe, es en manera de fornicio ſpiritual, por que podria acaeſcer, que ſeria fecho diuorcio entre algunos que eſtouieſſen caſados. E eſto ſeria, como ſi algunos que fueſſen Moros, o Judios, ſeyendo ya caſados ſegund ſu Ley, ſe fizieſſe alguno dellos Chriſtiano; e el otro, queriendo fincar en ſu Ley, non quiſiere morar con el; o ſi quiſieſſe morar con el, denoſtaſſe antel muchas vezes a Dios, e a nueſtra Fe; o ſe trauaſſe con el cada dia, que dexaſſe la Fe de los Chriſtianos, e ſe tornaſſe a aquella que auia dexado. Ca por qualquier deſtas tres razones (1) el Chriſtiano, o la Chriſtiana, pue deſe partir del otro, non demandando licencia (2) a ninguno: e puede caſar con otro, o con otra, ſi quiſiere. Pero ante deſto que ſe parta della, deue llamar (3) a omes buenos, e fazer afrentas dello, moſtrandoles aquel embargo por que ſe quier partir della. E ſera meneſter, que aquellos que llamare para eſto, que lo oyan ellos dezir, e que ſean ende ciertos: porque lo pueda deſpues prouar con ellos, ſi meneſter fuere.

L E Y IIII.

Que departimiento ha, entre los Caſamientos que fazen los Chriſtianos, e los que ſon de otra Ley.

INitiatum, ratum, conſummatum, tanto quier dezir, en latin, como coſa que ha comienço, e afirmança, e acabamiento. E eſtas tres coſas ha en el caſamiento que es fecho derechamente entre los Chriſtianos, e non las ha entre los otros caſamientos que ſe fazen ſegund las otras Leyes: ca en los otros caſamientos que fazen entre ſi los otros que non ſon Chriſtianos, non han mas de las dos deſtas tres coſas, que ſon, comienço, e acabamiento; (1) mas non han la ſegunda coſa, que es firmança. E porende ha departimiento entre los caſamientos que fazen los Chriſtianos, (2) e los de las otras Leyes. Ca ſegund Santa Egleſia manda, nunca el caſamiento ſe deſtruye, pues que es fecho derechamente, maguer venga y diuorcio. Mas ſiempre tiene en vida daquellos quel fizieron, e nunca puede caſar ninguno dellos, mientra que biuiere el otro. Mas en los otros caſamientos que ſe fazen ſegund las otras Leyes, auiene departimiento; aſsi como por libello de repudio, o por alguna de las otras razones que dize en la ley ante deſta; de manera, que biuiendo el vno, caſara el otro.

L E Y V.

En que manera an los Caſamientos comienço, e firmedumbre, e acabamiento.

HAn comienço los caſamientos, en los deſpoſorios que ſon fechos por palabras de futuro, o de preſente, conſintiendo derechamente, el vno en el otro, aquellos que ſe deſpoſan. Pero en el deſpoſorio que es fecho por palabras de preſente, a tal firmeza, que non ſe pueden departir los que aſsi fueſſen deſpoſados; fueras ende en vna manera, ſi alguno dellos entraſſe en Orden de Religion, (1) ante que ſe ayuntaſſen carnalmente, ſegund dize el Titulo de los Caſamientos. E reſcibe el matrimonio firmedumbre, (2) e acabamiento, quando el marido, e la muger, ſe ayuntan carnalmente: de manera que ſiempre finca firme el caſamiento, maguer acaeſcieſſe que los ouieſſen a departir por razon de adulterio, (3) ſegund dize en la ley que comiença: Propiamente.

---

(10) *Por razon de adulterio.* Quia ſi per ſanctimoniam fieret, ut per ingreſſum religionis tunc vivens, etiam qui manſit in ſæculo, vovendo continentiam, non poſſet contrahere matrimonium ratione voti: ſed an ſi contrahat matrimonium, qui manſit in ſæculo, mortuo eo, qui ingreſſus eſt religionem, teneat matrimonium? Videtur quòd ſic, cum votum illud non fuit ſolemne, quia neque ſuſcepit ſacrum ordinem, neque profeſſus eſt in aliqua ex religionibus approbatis, *ut in cap. unico, de voto, in 6.* & per illum text. tenet hoc Joan. Andr. *in cap. dudum, col. 2. de converſ. conjug.* contra Innoc. & Hoſt. ubi & vide per Domin. *in dicto cap. unico.*

L E X III.

Converſus ad fidem, ſi cum infideli conjuge, non poteſt ſine contumelia Creatoris cohabitare: ut quia multoties Deum blaſphemat, vel fidem, aut induci fidelem conjugem ad infidelitatem redire, vel noli cum fideli morari, moneat eum coram probis teſtibus, qui tales contumelias ab infideli audierint: & tunc poteſt fidelis ſine judicio, & licentia, ad alia vota tranſire. Hoc dicit.

(1) *Deſtas tres razones.* Quæ hic optimè declarantur, & nota eas benè ad majorem declarationem, *cap. quanto, de divort.* à quo habuit ortum iſta lex, *& cap. ſi enim 28. quæſt. 1.*

(2) *Non demandando licencia.* Nam his caſibus ipſo jure diſſulvitur matrimonium *gloſſ. 28. quæſt. 2. cap. ſi infidelis*, & Abb. *in cap. gaudemus, de divor. ſuper gloſſ. in verbo compellantur.*

(3) *Deue llamar.* Ad cautelam probationis, ut ſubdit.

L E X IIII.

Matrimonium inter fideles, eſt initiatum, & conſummatum, & ratum item inter legitimè copulatos, divortium non dirimit matrimonium, ut unus in vita alterius, poſsit alteri nubere: ſed inter infideles eſt initiatum, & conſummatum: ſed non ratum: & ideo facto divortio poſſunt alii copulari. Hoc dicit.

(1) *Que ſon, comienzo, e acabamiento.* Habes ergo, quòd inter infideles eſt verum matrimonium, licèt non ſit ratum, & idem habetur *in cap. quanto, de divor.* & dicit Bald. *in lege ſi qua, C. de ſecund. nupt.* quòd matrimonium inter infideles, non eſt de jure divino: ſed de jure gentium, & habent filios in poteſtate,

(2) *Los chriſtianos.* Baptiſmus enim primum fidei ſacramentum eſt firmum, & ſtabile fundamentum, quo poſito, quòd ſemel habitum eſt, nunquam amittitur, *ut in dicto cap. quanto, & in cap. ſicut de conſen. diſt. 4.* & ideo ſacramentum matrimonii deſuper ædificatum indiſſolubile eſt, ſicut, & ipſum fundamentum. Hæc ſunt dicta Gofredi Hoſt. Joan. And. *in dicto cap. quanto,* & adde quæ dixi *ſupra ead. part. tit. 2. L. 7.*

L E X V.

Initium matrimonii ſunt ſponſalia de futuro, ratitudo eſt de præſenti. conſummatio autem eſt in carnali copula. Hoc dicit.

(1) *Orden de religion.* Ut *in cap. ex publico, de conver. conju. & in cap. deſponſatam,* ubi vide gloſſ. notabilem 27. *quæſt. 2.* ſed an Papa diſpenſet in matrimonio, non conſummato, & illud diſſolvere poſsit ex ſua voluntate aliter, quam per ingreſſum religionis? Gloſſ. tenet, quòd ſic, *in dicto cap. ex publico,* licèt opponat opi. contrarias: requiritur tamen, quòd adſit cauſa, ſecundùm Hoſti. & Abb. ibi de quo, vide notab. *conſi.* Deci. 112. *per totum conſi.* Sylveſter tamen *in ſumma, in parte caſus, §. 1.* in fine refert tenere theologos contrarium, quòd tamen Papa poſſit, eſt communis opinio canoniſtarum, immo, & ſine cauſa, ſi concurrat voluntas ſponſi, & ſponſæ, poteſt Papa diſſolvere matrimonium de præſenti: non tamen conſummatum de poteſtate abſoluta, ſecundùm Hoſt. & Joan. And. *in dicto cap. ex publico.*

(2) *Firmedumbre.* Nam in matrimonio conſummato Papa non diſpenſat. gloſſ. Abb. & Doct. *in dicto cap. ex publico.*

(3) *De adulterio.* Licèt tamen propter adulterium viri, vel uxoris lata ſit ſententia divortii, quoad thorum, & mutuam cohabitationem, ſi ille qui non deliquit, velit alteri reconciliari, cogetur ad hoc alter etiam invitus, niſi ante reconciliationem eſſet profeſſus religionem, ſecundùm gloſſ. Abb. & Doct. *in cap. ex literis, de divor.* à quo lex iſta habuit ortum, & idem ſi ambo eſſent fornicati, nam tunc mutua compenſatione tollunt paria delicta, vel ſaltem ex officio judicis debet reintegrari matrimonium, *ut in dicto cap. ex literis, & j. L. proxi.*

L E Y VI.

De los maridos que fazen fornicio, deſpues que ſon departidos, por ſentencia, de ſus mugeres, por razon de adulterio.

AViniendo, que acuſaſſe alguno a ſu muger, que fiziera adulterio, de manera que lo prouaſſe, ſegund dize en el Titulo ante deſte, e que dieſſen ſentencia de diuorcio contra ella; ſi deſpues deſto fizieſſe fornicio el marido con otra muger, por tal razon como eſta puedelo demandar (1) la muger, que torne a ella; e deue la Egleſia apremiar que lo faga: e non ſe puede eſcuſar que non torne a ella, maguer diga que fueron departidos por juyzio de Santa Egleſia. E eſto es, porque cayendo en ſemejable pecado de aquel que fizo ſu muger, entiendeſe que renuncio la ſentencia (2) que era dada por el.

L E Y VII.

Quienes pueden dar la ſentencia del departimiento del Matrimonio, o en que manera.

PRonunciada, o dada, deue ſer la ſentencia de diuorcio, que ſe faze entre el marido, e la muger, por los Arçobiſpos, o por los Obiſpos, de cuya juriſdicion fueren aquellos que departen. E eſto es, porque el pleyto de departir el matrimonio, es muy grande, e muy peligroſo de librar. E porende tal pleyto como eſte, e aun todos los otros ſpirituales grandes, (1) perteneſcen de librar, mas a los Obiſpos, (2) que a otros Perlados menores: porque ſon mas ſabidores, (3) o deuen ſer, para librarlos mas derechamente. Pero ſi coſtumbre fueſſe (4) en algunos lugares, vſada por quarenta años, de los librar los Arcedanios, o los Arcipreſtes, o algunos de los otros Perlados menores que los Obiſpos, bien lo pueden fazer. Eſto ſe entiende, ſi fueren letrados, (5) e ſabidores de derecho; o tan vſados (6) de los pley-

---

L E X VI.

Divortio facto propter uxoris adulterium, ſi vir alii commiſceatur, compellitur per eccleſiam ad adulteram redire: quia paria delicta, mutua compenſatione tolluntur. Hoc dicit.

(1) *Puedelo demandar.* Quid ſi ipſa non petat? Dic, quòd officio judicis reintegrari debet matrimonium, ſecundùm Innoc. *in cap. de illa, de divor.* & tenet Abb. *in cap. ex literis, eod. tit.* ex quo iſta L. habuit originem, ea ratione, ne forte ſeparati incidant in adulterium.

(2) *Que renuncio la ſententia.* Et ſic non ſolum per actum verbi poteſt quis renuntiare ſententiæ pro eo latæ, ſed etiam per actum facti facit tex. *in dicto cap. dilecti filii,* & & jura quæ ibi allegat gloſſ. *de appe.* & facit ad quæſt. ut qui de novo petit illud de quo habebat pro ſe ſententiam: videatur renuntiaſſe ſententiæ, arg. *L. minor. 25. annis cui fideicommiſſum, in princ. ff. de mino.* contrarium tamen in hoc tenet Bald. *in lege fin. in fin. princ. C. de uſu rei judic.* facit etiam, ut ſi habens ſententiam exemptionis à muneribus, poſtea ſolvat ſponte munera, quòd videatur renuntiaſſe ſententiæ, de quo vide pleniſsime notata per Cinum, & Doct. *in lege voluntariæ, C. de excuſa. tuto. & in lege 1. & 2. C. de his qui ſponſ. mune. ſuſcep. lib. 10.* notatur per Alexand. 5. *vol. conſil.* 33. ubi late, & eleganter.

L E X VII.

Epiſcopus, aut major prælatus, non autem minor, tenetur ſententiam divortio pronuntiare, niſi ſit conſuetudo per 40. annos præſcripta: vel ex privilegio Papæ, dum tamen minores judices ſint in jure periti. Hoc dicit.

(1) *Spirituales grandes.* Ut *in cap. perlectis 25. diſt. cap. 1. de offi. archidi.*

(2) *A los Obiſpos.* Cognitio enim cauſarum matrimonialium ad dignitatem Epiſcopalem pertinet, *ut in cap. accedentibus, de exceſ. prælat.* qui eſt text. ſingul. & hic.

(3) *Mas ſabidores.* Debet nanque Epiſcopus habere integram notitiam veteris, & novi teſtamenti, *ut in cap. qui Epiſcopus 23. diſtin. & 62.* & debet ſcire canones, *ut in cap. 1. de conſang. & affi.* & tradunt Innoc. & Hoſt. & Joan. And. & Abb. *in cap. cum in cunctis, de elect. in princ.* an autem teneatur ſcire LL. civiles, vide Bart. *in authen. apud quos oporteat monachos cauſas dicere col. 6. & in auth. de ſanctiſsimis Epiſcopis, §. ſi quis contra aliquem. col. 9.* debet etiam Epiſcopus ſcire totum Pſalterium, & ea quæ habentur *in cap. omnes pſallentes 38. diſt.* vide etiam *in cap. archidiaconum florentinum 85. diſtin.* & an peccet Epiſcopus qui interrogatus in ſua conſecratione, an ſcit novum, & vetus teſtamentum dicat, quòd ſic, ſi in veritate non ſcit, vide Præpo. *in dicto cap. omnes pſallentes,* & qualiter intelligatur illud, quòd debet ſcire novum, & vetus teſtamentum, valet tamen ſententia lata ab Epiſcopo canones ignorante, licèt ipſe peccet, ſi ſine conſilio faciat, ſecundùm Joan. And. *in dicto cap. 1.*

(4) *Si coſtumbre fueſſe.* Adde *cap. auditis, in verbo, cauſarum matrimonialium, juncta gloſſ. 3. de præſcrip.* & ibi Abb. 6. *notab.* ubi, & probatur per prælatum regulare poſſe præſcribi iſtam poteſtatem, & adde gloſſ. *in cap. 1. 33. quæſt. 2. & in cap. pervenit 16. quæſt. 1.*

(5) *Si fueren letrados.* Et ſic ita demum valaret conſuetudo præſcripta hoc caſu, dum tamen tales inferiores ſtatuta canonum, non ignorent, *ut in dicto cap. 1. de conſangui. & affini.*

(6) *O tan vſados.* Extenditur hic, quòd habetur *in lege certi juris, C. de judiciis, & L. 3. tit. 4. 3. part.* vbi vide quæ dixi.

pleytos, que lo ſepan fazer ſin yerro. E eſſo meſmo ſeria, ſi el Papa otorgaſſe (7) a algunos, por ſu priuilegio, que libraſſen tales pleytos como eſtos. E en aquella miſma manera deue ſer dado el juyzio del departimiento del matrimonio, que ſe deuen dar los otros juyzios acabados: aſsi como ſe mueſtra en la tercera Partida deſte Libro, en el Titulo que fabla de las Sentencias como deuen ſer dadas.

L E Y VIII.

Por que razones el Pleito de departir Caſamiento non deue ſer metido en manos de arbitros.

Carrillo lib. 4. Controv. Cap. 104. nº 3. et 4.

ARbitri ſon llamados, en latin, omes en que ſe auienen algunos, para meter en ſu mano algund pleyto, que lo libre ſegund ſu aluedrio, poniendo pena a las partes. E defiende la Santa Egleſia, que en mano de tales omes non ſeá metido pleyto de departimiento (1) de matrimonio; quier ſean Clerigos, o legos, nin aunque fueſſen Obiſpos. E eſto es por dos razones. La vna, porque todo pleyto que es metido en mano de arbitros, non ſe puede acabar ſi non por miedo de pena, e non deue ſer pueſta en pleyto de matrimonio. Ca el matrimonio deue ſer libre, e quito de toda manera de premia; e porende los arbitros non pueden tal pleyto librar. La otra razon es, porque el matrimonio es ſpiritual, e fue eſtableſcido primeramente por nueſtro Señor Dios, ſegund dize en el Titulo de los Caſamientos. E porende tal pleyto como eſte no lo puede otro librar, ſi non aquellos que tienen lugar en la Egleſia de nueſtro Señor Jeſu Chriſto, e que han juriſdicion para lo fazer.

TITULO XI.

De las Dotes, e de las Donaciones, e de las Arras.

Leyes del titulo 2. lib. 5. Recop.

DOtes, e donaciones, (1) e arras, ſe dan en los matrimonios, el marido a la muger, el vno al otro, quando ſe caſan. E fueron fallados (2) de comienço, porque los que ſe caſan ouieſſen con que biuir, e pudieſſen mantener, (3) e guardar el matrimonio, bien, e lealmente. E porque tales dotes, e donaciones, e arras, como ſobredicho es, ſe fazen a las vegadas en los deſpoſorios, e a las vegadas deſpues que los caſamientos ſon acabados, e aun porque maguer ſean otorgados, non ſon eſtables, ſi auiene deſpues departimiento. Por todas eſtas razones conuino, que fablaſſemos primeramente de los matrimonios, e de los embargos por que deuen ſer departidos. E eſto es, porque las dotes, e las donaciones, e las arras, quando el caſamiento ſe parte, ſe ganan, o ſe pierden. Onde, pues en los Titulos ante deſte fablamos de los Matrimonios, e de todas las coſas que les perteneſcen, tambien por ayuntarlos como para departirlos, conuiene que digamos en eſte, de las dotes, e de las donaciones, e de las arras. E primeramente, que coſa es dote, e donacion, e arra, que ſe faze por razon de los caſamientos: e en que tiempo ſe pueden fazer. E quantas maneras ſon dellas. E quien las puede fazer, e como, e de que coſas: e a quien perteneſce el pro, o el daño, de las coſas que ſon dadas, en qualquier deſtas razones que diximos, quando ſon creſcidas, o menguadas, o vencidas por juyzio. E por quales razones gana el marido la dote que le fizo la muger, o ella la donacion que le fizo el marido por razon del caſamiento.

E

(7) *Si el Papa otorgaſſe.* De ſtilo tamen curiæ eſt, quòd ſemper committatur cauſa matrimonialis Epiſcopis, *ut in cap. cauſam matrim.* & ibi Abb. 1. *notab. de offic. ord. & delega.* & delegatus Papæ poteſt cauſam matrimonialem alii ſubdelegare, *ut in cap. ex literis*, & ibi notat Abb. ſecundo notab. *de in integr. reſti.* ex quo infert, quòd Epiſcopus poteſt delegare cauſam matrimonialem: quòd videtur contra iſtam legem, quæ vult ſolius Papæ eſſe, ut inferiori talem cauſam deleget, ſed poteſt dici, quòd iſta L. loquatur, quando generaliter ad omnes cauſas matrimoniales conceſsio privilegii fit, ſecus, ſi reſpectu unius cauſæ: quia poſſet etiam delegari ab Epiſcopo, vel alio ordinario, *ut in cap.* 1. & ibi Abb. *de conſanguin. & affi.*

L E X VIII.

Cauſa matrimonialis non eſt per arbitros determinanda. Hoc dicit.

(1) *De departimiento.* Habet ortum à notatis per gloſſ, *in cap. 1. de conſang. & affin. & à cap. pen. de in integ. reſti. & cap. fin. de tranſact.* & quòd ſi agatur de matrimonio ſpirituali vide Abb. *in cap. ex parte, de arbitr. in 1. notab.*

TITULUS XI. DE DOTIBUS, ET DONATIONIBUS PROPter nuptias, & arris.

(1) *E donaciones.* Quod donationes cauſam matrimonii ſortiantut favores dotis tradit Decius, quem vide *conſil.* 414. *col.* 3.

(2) *E fueron fallados.* Contractus enim dotis eſt contractus de jure gentium, & contractus nominatus, ſecundùm Bald. *in lege ad exactionem, C. de dotis promi. & in lege 1. §. jus naturale, ff. de juſt. & jure, verſi. 3. quæritur*, & dedecus eſt accipere uxorem abſque dote, ſecundùm eum Bald. *in lege ſi voluntate, C. de dotis promiſsis.* Licurgus tamen qui Lacedæmoniis leges condidit, ſtatuit, ut ſine dote virgines nuberent, & cauſam adjicit, ne propter inopiam ullæ relinquerentur innuptæ, neque, ut ob divitias expeterentur, ſed ut juvenis quiſquis ad puellæ mores reſpiciens ex virtute faceret electionem, & eadem ex cauſam fucos, & ornamenta quibus aliæ formam fingere, vel commendare ſolent ex urbe ſubmovit: & ſecundùm Bald. *in lege 1. C. de jure doti.* præſumitur in dubio, quòd nullus velit contrahere ſine dote.

(3) *E pudieſſen mantener.* Et ſic dos, quæ ſufficit ad victum, & veſtitum congruum, non dicitur parva dos, ſecundùm Bald. *in auth. præterea, in fine, C. unde vir, & uxor*, honorabilia tamen matrimonia honorabilem requirunt dotem, Bald. *in L. 1. 2. col. C. de ſecund. nupt.* & notatur *in lege ſi præſes, C. de donat.*

E ſi puede la muger demandar la dote que dio al marido, mientra que durare el matrimonio. E a quien deue ſer entregada, ſi ella muriere, e quando. E que deſpenſas puede contar, e auer el marido, quando la entregare.

L E Y I.

Que coſa es dote, e donacion, e arra: e en que tiempo ſe pueden fazer.

Ley 1. tit. 2. lib. 5. Rec.

EL algo que da la muger al marido por razon de caſamiento, es llamado dote: e es como manera (1) de donacion, fecha con entendimiento de ſe mantener, (2) e ayuntar el matrimonio con ella: e ſegund dizen los Sabios antiguos, (3) es como proprio patrimonio de la muger. E lo que el varon da a la muger por razon de caſamiento, es llamado en latin, donatio propter nuptias; que quieren tanto dezir, como donacion que da el varon a la muger, por razon que caſa con ella: e tal donacion como eſta dizen en Eſpaña, propriamente, arras. (4) Mas ſegun las leyes de los Sabios an-

Sanchez de Matrim. lib. 1. disp. 35. et 36. per totam de don. spon. largitate id. Sanchez lib. 6. de Matri.

L E X I.

Dos eſt illud, quod mulier dat viro cauſa contrahendi cum eo matrimonium, & eſt quaſi uxoris proprium patrimoninm. Et quod è contra, vir uxori dat: eſt donatio propter nupt. quæ vocantur in Hiſpania, arræ: ſed ſecundùm jus, arræ dicuntur pignus datum, ut matrimonium impleatur; quo non impleto, lucratur arras ille, per quem non extitit quominus impleatur, & alius perdit eas, & in his ſervari debet æqualitas, & conſtitui poſſunt, & augeri, tam ante, quàm poſt motrimonium. Hoc dicit.

(1) *Como manera.* Definitionem dotis, vide per Bart. *in rubr. ff. ſolu. matr. col. 3. & 4.* & ibi vide an in dote procedat libellus univerſalis, & vide Bald. Novel. *in tractat. de dote, fol. 3. col. 1.*

(2) *Con entendimiento de ſe mantener.* Quid ſi expreſsè ſit actum, quòd ipſa mulier teneatur ſe alere, & liberos ſuos, an tenebit pactum, videtur quòd ſic, *ut in lege fin. in princip. ff. de dolo except. & in lege 4. ff. de pactis dot.* & tenet Angel. *in rubr. ff. ſolut. matrim.* qui ponit exemplum de muliere affectante juvenem pulchrum in virum, & facit, quod habetur Eſaiæ, 4. *cap. v.* 1. ibi; panem noſtrum comedemus, & veſtimentis noſtris operiemur, tantummodo invocetur nomen tuum ſuper nos: & idem videtur tenere Joad. de Imol. & Alexandr. dicentes, quòd & alia onera, præter hęc, incumbunt marito ratione matrimonii.

(3) *Los ſabios antiguos.* Ut *in lege denique, §. ſed utrum, ff. de mino.* unde non dicitur eſſe in bonis patris, *L. filium, ff. de collat. bono.* dicit tamen Bald. *in lege 1. col. fin. C. de actio. & oblig.* quòd dos eſt commune patrimonium viri, & uxoris.

(4) *En Eſpaña, propriamente, arras.* Hic habes, quòd in Hiſpania loco donationis propter nupt. ſucceſſerunt arræ, & idem probatur *in lege 87. tit. 18. part. 3.* ubi ponitur forma inſtrumenti donationis arrarum, & de iſtis arris, ſecundùm conſuetudinem Hiſpaniæ, loquitur text. *in cap. & ſi neceſſe, de dona. inter virum, & uxorem*, ſecundùm expoſitionem Vincent. & Abb. antiquiſ. quos referunt Joan. Andr. & Abb. Panor. ibi: ex quo videtur inferri, quòd ſtatuta de jure communi in donatione propter nuptias, habeat locum in hac arrarum datione: unde ſicut conſtante matrimonio poteſt fieri donatio propter nuptias, *ut in lege inter eos, ff. de donat. inter vir. & uxor. & in lege ſi conſtante, & in L. cum à matre, C. de donat. ante nupt.* ſic & poterit conſtante matrimonio fieri donatio arrarum, quod & fuit de mente Montal. *in lege 1. tit. 2. lib. 3. for. LL.* & in expreſſo tenet Pala. Ru. *in repet. rubr. de donat. inter vir. & uxor. col.* 100. in formis minoribus, & Roder. Suarez *in repet. dict.* L. *feri, fol. 8. & 9. verſ. pone quod tempore*, ubi latè hoc proſequitur, & tenet, & ibi reſpondet ad dictum Abb. qui tenuiſſe videtur contrarium *in dicto cap. & ſi neceſſe, primo notabil.* & ibi ad hoc inducit iſtam L. dum inferius dicit, *mas las dotes, e las donaciones, &c.* Ego etiam induco *dict.* L. 87. de qua etiam hoc colligitur in forma inſtrumenti, dum dicit, *a doña Tereſa ſu muger*, & dum dicit, *de manera que ella, e los fijos que ouieren ambos de conſuno, &c.* & iſtæ duæ LL. ſunt fundamentum fortius, quòd poſſet induci: nam ad *L. cum multæ*, & ad alia, in quibus Rod. ſe fundat, facilis eſt reſponſio, cum L. *cum multæ* loquatur de donatione propter nupt. de jure commun. quæ multum differt ab iſta datione arrarum, & quia illud quod inducit de pacto lucrandæ donationis, quod toleratur *in dicta* L. *cum multæ*, procedit ſecundùm illa jura, eò quia in dote erat ſimile pactum, & ſic, quia reciprocum tolerabatur, & non aliàs, neque in ulteriori quantitate: & ſic non ſapiebat donationem, prout ſapit donatio arrarum, nihilominus tamen iſte paſſus eſt dubius: quia *LL. fori 1. & 2.* videntur velle, ut datio arrarum, vel ſaltem promiſsio debeat fieri tempore contracti matrimonii: & quia regulariter donatio inter virum, & uxorem eſt prohibita conſtante matrimonio, etiam de jure canonico: *ut in cap. fin. de donat. inter vir. & uxor. & j. eod. L. 4.* ideò fortè prædicta concluſio procederet, quando nobilitas uxoris, vel magnitudo dotis ejus, vel alia cauſa probabilis impelleret maritum, conſtante matrimonio, ad iſtam donationem arrarum, & non aliàs, ſi omnino ſaperet meram inter conjuges donationem: & facit ad hoc *L. pollicitatione, C. de don. ante nupt.* & quæ notat Bart. *in lege ſi divortio, ff. de verbor. oblig.* gloſ. Bald. & Doct. *in dict. L. ſi voluntate, C. de dot. promi.* & idem Bald. *in lege 1. C. de don. ante nupt.* Bald. Novell. *in tractat. de dot. fol. 30. col. 4. & fol. 31. col 1.* ſimiliter ex hoc poteſt inferri, quòd ſicut in donatione propter nuptias, conſtante matrimonio, non currit præſcriptio contra uxorem, ut notat Abb. *in cap. pervenit de empt. & vendit.* ſic, neque in iſtis arris, de quo vide eundem Roder. *in repet. dict.* L. 1. *verſ. ſed pone quæſtionem, quam habui de facto, &c.* infertur etiam, quòd ſicut minor non poteſt donationem propter nuptias immobilium facere ſine decreto, *ut in* L. *lex quæ tutores, C. de admin. tut.* ſic, neque poterit per viam arrarum donare immobilia ſine decreto, de quo per eundem Rode. ibi, verſ. *ſed utrum minor. poterunt*, & iſtæ arræ dari viduæ, ſicut, & donatio propter nupt. & ita probatur *in d. L. 1. tit. 2. lib. 3. for. LL.* & patet etiam ex *dict. L. 87.* quæ in forma inſtrumenti non ponit illa verba, quæ communiter tabelliones apponere ſolent, ſcilicet, in honorem virginitatis, ſed tantum dicit, *por razon de caſamiento*: differt tamen donatio propter nuptias ab hac donatione arrarum, in taxatione quantitatis, quia tantum decimam bonorum poteſt arrarum nomine promitti, *ut in dicta* L. 1. quod non eſt in donatione propter nuptias, *ut in lege ex morte, & in aut. æqualitas, C. de pact. conven.* L. *fin. C. de dona. ante nupt.* differunt etiam, quia bona donata propter nuptias remanent in dominio viri: *ut j. eod.* L. 7. quod non eſt in arris iſtis, *ut in dict. L. 1. & in L. 3. for. LL. lib. 3. tit. 2. & in dict. L. 87.* differunt etiam 3. in modo acquirendi: nam donatio propter nuptias redit ad virum ſoluto matrimonio, quod non eſt in arris: *ut in d. L. 1. & in ord. Tauri*, L. 51. & iſtas differentias tradit Pal. Ruf. *loco jam allegato*: adverte tamen ad id quod dixi, quòd res donatæ propter nuptias, conſtante matrimonio, remanent in dominio viri: quod intelligas, ut illis poſsit uti, & frui, & ſint in ejus poteſtate: nam dominium earum tranſit in uxorem conſtante matrimonio, ut probatur *in authent. donatione, C. de jure dot. & in aut. præmiſſa, C. de don. ante nupt.* & tradit Bald. Novell. *in tractat. de dot. fol. 31. col. 4. verſ. decimum privilegium*: & hoc quantum attinet ad ſecuritatem dotis, pro qua fuit introducta dicta donatio propter nupt. ſoluto verò matrimonio redit ad virum: *ut in dict. cap. fin. de donat. inter virum, & uxor. & j. eod. L. 7.*