do fizieſſen tal atreuimiento como eſte, ſi lo ſupieren, e lo non eſcarmentaren, o lo non vedaren, (3) o lo non fizieren ſaber al Rey, mandamos otroſi, que ayan aquella meſma pena. Pero ſi algunos quiſieren fazer cepos en ſus caſas para guardar ſus Moros (4) catiuos, bien lo pueden fazer ſin mandado del Rey, e non caen porende en pena; pues que lo fazen para guardar ſus catiuos en que han ſeñorio, e lo fazen porque non ſe fuyan a tierra de Moros.

TITULO XXX.

De los Tormentos.

COmeten los omes a fazer grandes yerros, e malos, encubiertamente, de manera, que non pueden ſer ſabidos, nin prouados. E porende touieron por bien los Sabios antiguos, que fizieſſen tormentar a los omes, porque pudieſſen ſaber la verdad ende dellos. Onde, pues que en el Titulo ante deſte fablamos de los preſos, queremos aqui dezir, de como deuen ſer tormentados; e demoſtraremos, que quiere dezir Tormento, e a que tiene pro, e quantas maneras ſon del: e quien lo puede fa-

ta eſt, quod L. illa & iſta procedant in eo, qui habet locum carceris deputatum ad tenendum ibi quoſcunque homines: cum enim hic uſurpet merum imperium dicitur reus læſæ majeſtatis: & non intelligit ſolum in eo, qui caſu hominem ſolum unum aliquantulum tenet carceratum. Et hujus ſententiæ videtur etiam eſſe Lucas de Penna in *d. L. 1. C. de cobarta. col. 2. in fine,* ubi dicit, quod ſi quis includit aut capit alium quaſi habens publicam poteſtatem, vel ut ipſam uſurpet, ut plurimi Comites, & Barones fecerunt hactenus & calcata juſtitia indefeſſe peragunt, & iſto caſu dicit teneri crimine læſæ majeſtatis, & loqui, *d. L. 1. C. de priva. carce.* cum dicit privati carceris exercere cuſtodiam: alii vero ſecundum Bal. ubi ſupra intelligunt, *dict.* L. *indiſtinctè*, dummodo aliquis detineat captum ultra. 20. horas, quando habuit cauſam capiendi, vel etiam minus. 20. horis, ſi cauſam non habuit, ut in *L. capite 5. ff. de adul.* ubi Bar. dicit, quod habentes jus capiendi, & non detinendi committunt carcerem prius tum, ſi ultra. 20. horas detineant, per tex. ibi, & idem tenet Ang. Aretii *in tract. maleſi. in parte fama publica, column.* 12. quod limita ut in caſu, L. 17. *tit.* 26. 2. *partit.* ſubdit etiam Bartol. quod ſi non habentes jus capiendi neque detinendi, capiant & vulnerent, vel occidant incontinenti: inſpicitur tantum illud delictum propter quod capiebant, L. *illud*, *ff. ad Leg. Aquil.* ſi ex intervallo occidant, tunc de utroque tenentur de privato, ſcilicet, carcere & occiſo, L. *nunquam*, 3. *ff. de priva. delict.* hujus etiam ſententiæ videntur Ang. & Saly. *in dict. L. 1. C. de priva. carce.* tene ergo menti iſtam L. partit. quæ ſequi videtur opi. Jaco. Butric. & certè, *L. capite quinto*, per quam moventur Bar. & alii non bene probat, quod dicunt: quia ut dicit Bal. poſt Raynun. ubi ſupra, L. *capite quinto*, non loquitur de iſta materia: quia ibi fiebat detentio ad probandum, L. 1. *C. de priva. carce.* loquitur, quando capiebat ad carcerem exercendum. Advertè tamen, quia *L. 5. tit.* 14. *lib.* 3. *ordi. rega.* videtur ſentire, quod etiam committatur crimen privati carceris, quando aliquis capitur à privato, etiam non animo exercendi, vel acquirendi juriſdictionem: ſed quia ſibi aliquid debetur: lex tamen illa refert ſe ad alias, LL. regni, unde ſi de hoc non reperiatur, L. non videtur de novo decidere aliquid illa lex, videtur tamen dicendum, quod ſi habens jus capiendi, & non detinendi detineat captum, quod non exhibeat eum judici, intra viginti horas, quod licèt non teneatur ex iſta L. partit. tenebitur tamen capitali pœna, ſi ultra detineat per *d. L. 1. C. de cobarta.* ſecundum Lucam de Penna ibi, & quia tunc videtur quodammodo facere carcerem in domo ſua, quod eſt etiam prohibitum, L. regni, 17. *titul.* 14. *lib.* 2. *ordina. rega.* & hoc ideo ſecundum eum, quia conceſſa ſibi abutitur poteſtate: & ideo graviter puniendus, vi. ibi latius per eum: ſi verò ſit conſuetus capere, & includere, tunc dicit Lucas de Penna quod talis ſecundum aliquos committit crimen plagii, quod ipſe improbat cum tunc non includat ut vendat, vel ſervitio captorum utatur quod requiritur ad crimen plagii: unde dicit ipſe, quod tenebitur ſi fecerit cum armis pœna, L. *Jul. de vi. pub. vel ſi ſine armis de vi. priva.* non tamen ſe bene declárat, qua pœna teneretur, quando hoc deduceret in conſuetudinem: unde iſto caſu videtur hunc teneri pœna hujus L. quando eſſet conſuetus ad hoc ſeu pluries hoc exerceret per tex. in d. L. 1. & per iſtam L. quando verò ſemel tantum feciſſet, tunc bene procederet dict. Luc. de Pen. ſaltem quando captus per vim non eſſet incluſus, neque tanto tempore detinetur, quod dici poſſet privatus propria libertate: nam ſi includeretur, tunc, jam videtur facere de novo carcerem, & includere & ſufficit, ut hic habetur cum ſuperius dicit (*carcel nueuamente*) ſimiliter quando tanto tempore detinetur, quòd privatur libertate jam videtur incluſus, & ita videtur de mente Ang. *in d. L. 1. C. de priva. carce.* & quia ſi hoc conceditur in capiente juſtè, quanto magis in capiente & in includente injuſtè, ut pœna capitali teneatur probatur enim privata carceratio eo ipſo, quod probatur incluſio, Gloſſ. & Bal. in L. *ſi confidis, C. ad* L. *Jul. de vi publica.* ſed an officialis carcerans alibi, quam in loco publico teneatur crimine privati carceris? Joan. de Plat. *in L. nemo carcerem, col.* 5. poſt Bald. dicit quod non, quia officium velat maleficium, L. *tres tutores*, *ff. de admi. tuto. allegat. cap. ſi clericus, de ſententia excommuni. lib.* 6. & quid ſi carceratus multum de facili poterat rumpere carcerem, & evadere? Ange. *in* L. *ſi quis moriens*, §. *ſubvenitur, ff. ad Silla.* dicit per illam, L. quod cum non dicatur vinculatus, qui de facili poteſt liberari non committetur crimen privati carceris: ſed quid ſi creditor authoritate judicis caperat debitorem, & eum ducebat ad carcerem, debitor rogavit eum, quod cuſtodiret illum in domo ſua, donec ſibi ſolveret, quod ſi duceret eum ad carcerem, habebat alios multos creditores, qui ſibi eum interdicerent: unde creditor tenuit, & cuſtodivit eum in domo propria, an hoc ſit carcer privatus? Alberi. movet iſtam quæſtionem, & dicit fuiſſe de facto *in d. L. 1. C. de priva. carce.* & dicit obtentum fuiſſe quod non: allegat. L. 3. §. *ſi quis volentem*, *ff. de liber. ho. exhi. & Gloſſ. in L. interdum*, §. *qui furem qui incipit ſed non videtur*, *ff. de furtis.*

(3) *Non vedaren.* Concord. *cum d.* L. 1. *C. de priva. carce.*

(4) *Guardar ſus Moros.* Sequitur Gloſſ. *dict.* L. 1. ubi cinus addit de patre quoad filium cum ſit ad correctionem morum; L. 1. *C. de emen. ſervo. & L. 1. C. de emen. propinquo.* & nota quod carcer domeſticus non permittitur, niſi in caſibus expreſsis in jure, *L. divus*, *ff. de offi. præſi.* Bal. *in* L. *imperium*, *prima lectura*, *col.* 4. *ff. de juriſ. omnium judi.*

TITULUS XXX.

De quæſtionibus.

fazer, e en que tiempo, e quales: e en que manera, e por quales ſoſpechas, e ſeñales, ſe deue dar, e ante quien: e que preguntas les deuen fazer, mientra que los tormentan. Otroſi, deſpues que los ouieren tormentado, quales conoſcencias deuen valer, de las que ſon fechas por razon de los tormentos, e quales non.

LEY I.

Que quiere dezir Tormento, e a que tiene pro, e quantas maneras ſon dellos.

TOrmento, es vna manera de prueua, (1) que fallaron los que fueron amadores de la juſticia, para eſcodriñar, e ſaber la verdad por el, de los malos fechos que ſe fazen encubiertamente, e non pueden ſer ſabidos, nin prouados, por otra manera. E tiene muy gran pro para complir la juſticia. Ca por los tormentos los Judgadores ſaben muchas vezes la verdad de los malos fechos encubiertos, que non ſe podrian ſaber de otra guiſa. E como quier que las maneras dellos ſon muchas, (2) pero las principales ſon dos. La vna, ſe faze con feridas de açotes. La otra es, (3) colgando al ome, que quieren tormentar, de los braços, e cargandole las eſpaldas, e las piernas, de lorigas, o de otra coſa peſada.

LEY II.

Quien puede mandar atormentar, e en que tiempo, e quales.

TOrmentar los preſos non deue ninguno ſin mandamiento de los Judgadores ordinarios (1) que han poder de fazer juſticia. E aun los Judgadores non los deuen tormentar luego que ſean acuſados, a menos de ſaber ante preſumciones, o ſoſpechas (2) ciertas, de los yerros ſobre que fueron preſos. Otroſi dezimos, que non

L. 4. *tit.* 2. *lib.* 6. *Recop.* L. 13. *tit.* 7. *lib.* 2. *Recop.*

Macheu- de re cri- min. Con trov. 38. n. 40.

LEX I.

Tortura eſt quidam modus probationis ad eruendum veritatem de maleficiis, quæ probari nequeunt inventus, & eſt duplex modus, unus cum flagellis, & alius per brachiorum ſuſpenſionem, & pedum pondere aggravationem. Hoc dicit.

(1) *De prueua.* Vide Azo. *C. eo. in ſumma*, quem ſequitur iſta, L. dicit enim quod quæſtio eſt inquiſitio veritatis per tormenta, & vide Gloſſ. etiam *in L. nullam, C. ex quibus cauſ. infa. irro.* vel ut dicit Saly. *C. eo. in rub.* inquiſitio eſt quæ fit ad veritatem per tormenta eruendam, poteſt etiam dici quod tortura eſt pœna, & dicit tex. *in authentico, ut nulli judicum, §. fin. colla.* 9. quod eſt gravior pœna, quam utriuſque manus ab ſciſio: non tamen propriè dicitur pœna, ut tradit Hippol. à Marſiliis *in* L. *divus*, *ff. de quæſtio. facit.* L. 1. §. *quæſtionem*, *ff. ad Silla.*

(2) *Son muchas.* Varia genera tormentorum ponit Hippol. *in* L. 1. *ff. eo. num.* 27. poſt Fran. Bru. *in ſuo tract. de indi. & tort.* ubi ponit illud de excitando reo: ita quod non ſinatur dormire, & ſolent judices maleficiorum, quando crimen eſt graviſsimum nova tormentorum genera inferre, quando ſtaret in chorda reus induratus & eam parum extimat, & indicia ſunt urgentia, ut tradit Paris de Puteo *in ſuo tract. ſindicatus, fol.* 113. *col.* 3. ubi dicit ſe vidiſſe experiri de quodam tibaldo, qui pro quinque carlinespermittebat ſibi dari unum tractum chordæ: & ibi ponit de abraſione pilorum totius corporis, & quod iterata, & repetita tortura, poſtquam tortus quievit per aliquos dies, magis timetur, & graviorem dolorem cauſat: propter carnem enim contuſam & deinde ſolidatam, & repetita tortura cauſatur dolor intolerabilis: caveant tamen judices à crudelitatibus & novis inventionibus tormentorum, ut dicit Joan. de Plat. *in L. nemo carcerem, C. de exactio. tribu. lib.* 10. & ibi etiam optimus tex. contra judices ſævos & perverſos, invenientes novas, & inuſitatas ſpecies tormentorum: iſta in exquiſita-tormenta non ſunt danda niſi committentibus crimen læſæ majeſtatis, homicidis, latronibus ſtratarumque diſrobatoribus & parricidis, in quib. debet acerrimè fieri indagatio, L. 3. *C. de Epiſ. audi.* L. 2. *C. quorum appella. non recipi.* ſecundum Paridem de Puteo *in ſuo tracta. ſyndicatus, fol.* 114. *col.* 3.

(3) *La otra es.* De iſtis duabus ſpeciebus tormentorum, tangit Jo. de Plat. *in L. quilibet, C. de decurio. lib.* 10. & inferenda ſunt tormenta in magnis ſceleribus, non extento eculeo, non ſulcantibus ungulis, non utentibus flammis: ſed verberibus, 23. *q.* 5. *cap. circumceliones*, dicit tamen Lucas de Pen. *in L. 1. C. de numera.* quod hæc olim, ſecundum canones, nam hodie vix poſſunt ad inveniri tormenta quæ ſufficiant ad ſceleſtorum nequitiam deprimendam & ponere grave pondus ſuper collum torti, genus tormenti eſt reprobatum, L. *lege Julia.* & ibi Ang. *ff. ad L. Jul. de vi pub.*

LEX II.

Nullus ſine judicis mandato torqueri poteſt, neque judicis mandato ſine præſumptionibus, aut ſuſpitionibus certis delicti, minor tamen 14. annis, aut miles, vel legum, aut alterius ſcientiæ magiſter, ſeu conſiliarius Regis, Civitatis aut Villæ non poſſunt torqueri, niſi in caſu quando prius fuit notarius: & de falſitate (an conſilium) perpetrata ſit delatus. Item nec prædictorum filii ſi ſint bonæ famæ: nec mulier dum eſt prægnans. Hoc dicit.

(1) *Ordinarios.* Nota bene quod poteſtas torquendi eſt in judicibus ordinariis eſt enim hoc merii imperii & non delegatur, *ut in auth. de teſtibus*, §. *ſi verò ignoti. colla.* 7. Bal. *in L. imperium*, *in repe. col.* 4. *ff. de juris. om. jud.*

(2) *Preſunciones, o ſoſpechas.* Non debet quis torqueri, niſi præcedentibus indiciis, ut hic, & in L. 1. *ff. eod. & C. eod.* L. 1. *& L. milites*, & procedit etiam in crimine læſæ majeſtatis. Bal. poſt Gloſſ. *in* L. *ſi quis alicui. C. ad L. Jul. majeſtatis.* Ang. Areti. *in tract. maleſi. in parte, che ay tradito la patria*, & advertè: cum hic dicit *ſoſpechas ciertas*: quia debet dari de indiciis copia parti, & diſputari ſuper indiciis & defendi reus antequam perveniatur ad torturam, *L. unius*, §. *cognitorum*, *ff. de quæſtionibus.* Barto. *in* L. *cuſtodias. ff. de pub. judi. & in L. fin. col.* 3. *ff. de quæſtionibus.* Bal. *in d. L. milites*, *ad fin.* Bart. *in* L. *unius*, §. *reus*, *ff. eod.* Ang. Aret. *in tracta. maleſi. in parte fama publica*, *col.* 3. *&* 5. unde ſi alias timet torqueri conſilium eſt, quod appellet, ut tradit idem Ang. Areti. *in dict. parte, col.* 19. & adde Alexan. notabiliter *conſi.* 65. *vol.* 1. *per totum*, *& conſi.* 180. *col.* 2. *vol.* 2. ubi quod teſtes debent recipi parte citata, & ſic in judicio plenario, quod & vult Bar. *in d. §. reus*, & dicit Paris de Puteo *in ſuo tracta. de ſindicatu charta.* 111. *col.* 1. quod judices non torqueant ex proceſſu informativo: alias tenebuntur in ſindicatu. Item ſi alias confeſsio extorqueatur per torturam non valet, & ſi reus multotiens ſe ratificet. tex. cum Gloſſ. & ibi Bar. *in L. pen. ff. de quæſtionibus*, ubi idem tenet Hippolytus plura adducens Alex. *dict. conſi.* 180. *col. fin.* idem Alexan. *in conſi.* 5. *vol.* 1. *in princip.* ubi dicit, quod debent eſſe indicia ſufficientia, & iſtud eſt tenendum, quicquid in contrarium dixerit Bal. in L. *unic. col.* 5. *C. de confeſ.* & Paris de Puteo *in ſuo tractat.*

non deuen meter a tormento, a ninguno que ſea menor de catorze años, (3) nin a Caualle-ro, (4) nin a Maeſtro de las Leyes, (5) o de otro ſaber, nin a ome que fueſſe Conſejero (6) ſeñaladamente del Rey, o del Comun de alguna Ciudad, o Villa del Rey, nin a los fijos (7) deſtos ſobredichos, ſeyendo los fijos de buena fama, nin a muger que fueſſe preñada, (8) faſta

Bat. ſyndicatus, *fol.* 111. *col.* 3. ubi latè in hoc loquitur qui in hoc fuit ſibi contrarius, ut patet *in eodem tracta. fol.* 116. *col.* 3. Item judex debet pronuntiare ſuper tortura inferenda, ſecundum Bar. *in conſilio ſuo* incipit, *punctus quæſtionis*, ſequitur Franc. Bru. *in ſuo tracta. de ind. & tortu. char.* 59. *col.* 4. Hippolyt. à Marſiliis *in* L. 1. *in princip. col.* 3. *ff. de quæſtionibus*, & poteſt à tali ſententia appellari, cum contineat gravamen irreparabile, ut ibi per eos. Advertè etiam quod licèt quis non poſsit interrogari à judice, niſi præcedant indicia, ante quam per juramentum recipiat ejus confeſſionem, ut dixi ſupra *tit.* 1. *L.* 4. tamen ſi reus ſponte nullis etiam indiciis præcedentibus confiteatur: tunc tenet confeſsio, & poterit condemnari, ut probatur in *cap.* 1. *de accuſa. lib.* 6. & tradit Ang. Areti. ubi allegat Pet. de Anch. *in ſuo tractat. malefi. in parte fama publica*, *col.* 5. Limita tamen hoc ſingulariter, niſi ille, qui contra ſe confeſſus eſt nullis præcedentibus indiciis aſſerat ſe confeſſum fuiſſe per torturam, nam quamvis non appareat aliquid de tortura: tamen appareat confeſſum fuiſſe detentum, talis confeſsio non erit efficax ad condemnandum, quaſi non ſit veriſimilis, ita tenet Petrus de Ancha. per plura media, *conſil.* 24. incipit *viſa inquiſitione*, refert & ſequitur Alexan. *conſi.* 52. incipit *viſo themate*, *volu.* 3. *col.* 2. *ad finem*, allegans ad hoc, L. 1. §. *divus*, *ff. eod. & L. qui ſententiam*, *C. de pœnis*, & quod notatur in *L.* 2. *ff. de cuſto. reo. & L. ſciant*, *C. de probationibus*, & quod notat Jaco. But. in L. 2. *C. quod metus cauſa*, nota etiam quod indicia ſupervenientia non confirmant torturam præcedentem, ſine indiciis, ſecundum Bart. *in* L. *maritus*, *col.* 1. *ff. eod.* Ang. Areti. *in ſuo tracta. malefi. in parte fama publica*, *col.* 20. *verſic.* 5. *quæro*, quæ autem dicantur indicia ſufficientia ad torturam, relinquitur arbitrio judicis, ſecundum Bartol. *in* L. *fina. ver. ſed quæro utrum*, *ff. eod.* ubi vide de iſtis indiciis per eum & Alexan. in additio. Gandi. *etiam ſub rubrica de quæſtio. & tormen. col.* 2. *verſic. ſed quæro*, per quem etiam poteris videre, de indiciis quæ dicuntur dubitata, & de his, quæ dicuntur indubitata ſub rubrica, &c. *de præſump. & indiciis*, *fol.* 10. & 11. & per Paridem de Puteo *in tracta. ſyndicatus*, *fol.* 109. & 110. per Hippolyt. *in practica*, §. *quoniam.*

(3) *Menor de catorze años.* Minor neque ut principalis reus torquetur, ut hic vides, & tradit Ang. Areti. *in tracta. malefi. in parte fama publica*, *col.* 20. *verſi.* 6. *quæro*, talis debet terreri leviter, vel ferula cædi ſecundum Barto. *in L. de minore*, *in principio*, *ff. de quæſtio. L.* 1. §. *impubes*, *& L. excipiuntur*, *ff. ad Silla.* Joan. de Ana. *in cap.* 1. *pe. col. de delict. puero.* & per Hippolytum à Marſiliis *in d.* L. *de minore in principio*, *col.* 2. & in ſenibus decrepitis. Vide *L.* 3. §. *ignoſcitur*, *ff. ad Silla.*

(4) *Cauallero.* Adde L. *milites*, *C. eod. & L.* 24. *tit.* 21. *parti.* 2. & milites noſtri temporis, cum non ſint propriè milites, torquentur. Cynus in L. 3. *C. ad* L. *Jul. majeſtatis*, *& in L. milites.* Ang. Aret. *in d. parte fama publica*, *col.* 20. *verſi.* 6. *quæro.* Alberi. *in* L. *militem*, *C. de procura.* vide tamen quæ dixi in L. 49. *tit.* 5. *part.* 5. in Regno nobiles genere non torquentur, ut habetur in *L.* 4. *tit.* 2. *lib.* 4. *ordina. rega.* In crimine tamen læſæ majeſtatis nobilis torqueri poteſt, ut in L. *nullus*, *C. ad Leg. Jul. majeſta.* ubi Gloſſ. dicit. Idem in crimine ſimoniæ & Bald. ibi notat quòd licèt illa, L. nullus ponat dictionem taxativam, non tamen caſus ſimiles excludit: ſed diſsimiles, ſic & maleficus torquetur, & ſi ſit nobilis, vel in dignitate conſtitutus, L. *& ſi excepta*, *C. de malefic. & mathe.* Item torqueretur etiam nobilis in crimine ſodomiæ ex pragmatica diſponenti eundem proceſſum etiam quoad torturam ſervari in crimine iſto ſicut in crimine hæreſis, ſeu læſæ majeſtatis, ex quibus poſſet inferri quòd ſi nobilis accuſaretur de crimine in quo intervenit alevoſia, quod poſsit torqueri, & ita audivi feciſſe aliquos judices maleficiorum pro quo bene facit: quia in crimine ruptæ fidei magis punitur nobilis quàm ignobilis, *cap. cum quidam*, *de jurejur.* ubi Bal. notat quod nobiles ſi delinquunt in crimine proditionis altioribus furcis debent ſuſpendi, licèt alias talis pœna furcarum ſit plebejorum, non verò nobilium, *L.* 3. §. *pœna*, *ubi Gloſſ.* & Bar. *ff. de re mili.* & generoſus proditoriè occidens generoſum rumpit illam fidem inter generoſos olim præſtitam de quo in L. 1. *tit.* 21. *lib.* 4. *fori*, LL. pro hoc etiam facit: quia ex indiciis provocabat generoſus generoſum ad duellum, ut tradit Bald. *in princi. de pace tenen. col.* 4. *verſi. ſed nunquid*, & pugna æquiparatur torturæ, ut ibi per eum & dixi in *L.* 4. *tit.* 3. *ſupra ead. partit.* ſed quia hoc nulla lege cavetur non firmo iſtam extenſionem neque approbo talem practicam niſi ubi tot & tanta indicia concurrerent, quod vix negari poſsit tunc de Principis conſcientia juxta, *d.* L. *nullus*, fortè hoc rectè procederet de Clerico, dic quod non torquetur, ſi ſit in ſacris conſtitutus: niſi ſit infamatus, ut per Doctores *in cap.* 1. *de depoſito.* ubi Abbas moder voluit hoc non requiri, imò ſufficere contra Clericum quæ contra laicum cujus opi. ſequitur Felinus *in cap. olim*, *col.* 3. *verſic. tertius caſus*, *de reſcrip.* ſed idem Felinus tenuit opinio. *primam in cap. veniens*, *col.* 2. *de teſtibus*, *& in capitulo univerſitatis*, *de ſententia excommunicationis*, *& in cap. de hoc*, *de ſimo.* & iſtam partem tenent alii relati per Hippolytum *ſingu.* 55. adde Joan. de Imol. *in dict. cap.* 1. *col.* 2. ubi dicit communiter approbari per Docto. quòd requiratur, quòd Clericus ſit diffamatus, & qui iſtam partem tenent moventur ex illo text. De advocato quod de juris ſubtilitate regulariter non torqueatur. Vide per Gandi. *ſub rubrica de quæſtio. & tormentis*, *col.* 8.

(5) *Maeſtro de las Leyes, o de otro ſaber.* Nota bene quod Doctores non debent torqueri, & de jure communi non reperies legem ita clarè hoc exprimentem: Doctores tamen ita dicebant, ut Cynus & alii *in* L. *milites*, *C. eod.* Joan. de Plat. *in L.* 1. *C. de profeſſo. qui in vr.* Conſ. *lib.* 12. Joan. And. *in cap. cum in contemplatione*, *de regu. juris.*

(6) *Conſejero.* Adde *L. divo Marco*, *& L. decuriones*, *C. de quæſtionibus*, & L. *omnes*, *C. de decurionibus*, *lib.* 10. poteſt tamen fortis comminatio iſtis in dignitate poſitis fieri, & etiam uſque ad tormenta duci, *arg. L. neque quicquam*, §. *de plano*, *ff. de offi. præſi. & Leg.* 1. §. *impubes*, *ff. ad Silla.* L. 1. §. *agnoſcunt*, *ff. de offi. præfe. vig.* ſecundum Joan. de Pla. *in L. ſeveram*, *C. de digni. lib.* 12. de quo fortè eſt dubitandum & fortè in practica non ſervaretur, ex his quæ Bart. notat in L. 1. §. *divus ſerverus*, *ff. eod.* & Ang. Areti. *in tract. malefi. in parte fama publica*, *col. pen.* & Bal. *in* L. *unica*, *col.* 6. *& verſi.* 6. *ſequitur tertium membrum*, *C. de confeſſ.* dicit etiam Joan. de Plat. ibidem, quod etiam ſi clariſsimus quæſtionatus perſeveret in ſua confeſsione, non debet condemnari: quia tortura præcedens fuit injuſta, & per conſequens omnia inde ſecuta, L. *non dubium*, *C. de legi.*

(7) *Nin a los fijos.* Uſque ad pronepotes, ut habetur *in d.* L. *divo Marco.*

(8) *Preñada.* Adde *L. prægnantis*, *ff. de pœnis*, *& L. Imperator.* 2. *ff. de ſtatu. homi.* Ang. Areti. *in d. verſi.* 6. *quæro.* Item neque torquetur intra 40. dies poſt partum: quia tunc eſt debilis. Bart. *in d.* L. *prægnantis.* Bald. in *d.* L. *imperator.* idem ſi non reperitur nutrix puero, differtur illatio torturæ, quando ex ipſa, mulier redderetur inhabilis ad nutriendum puerum. Bal. *in dict.* L. *imperator.*

(9) *Alguna carta falſa.* Adde L. *ſi quis decurio. C. de falſis.* Item limita in crimine læſæ majeſtatis divinæ, vel humanæ, *L.* 3. *& L. nullus*, *C. ad* Leg. *Julia. maje.* & Ang. Areti. *in tracta. malefi. in parte*, *che ay tradito la patria*, *L. pen. tit.* 22. *part.* 2. Vide etiam Gloſſ. in conſtitutio. proſequentes Regni Neapo. quæ ponit caſus in quibus poſiti in dignitate poſſunt torqueri.

(10) *Llegaſſe a la honrra.* Sed an depoſito officio torqueatur, qui fuit in dignitate? Bar. vult quod non, in L. *milites*, *C. de quæſtio.* loquitur tamen Bar. *in ſyndicatu poteſtatis*, ubi durant reliquiæ præcedentis dignitatis, idem tamen Bar. *in* L. 1. *C. de advo. diver. judi.* dicit, quòd advocatus, qui depoſuit advocationis officium adhuc eſt in dignitate, & non eſt torquendus & id per hoc dictum Bartoli & alia tenet hoc Hippolytus à Marſiliis *in* L. *edictum*, *ad fin. ff. de quæſtionibus.*

faſta que para; maguer que fallen ſeñaladas ſoſpechas contra ellos. Eſto es, por la honrra de la ſciencia, e por la nobleza que ha en ſi; e a la muger, por razon de la criatura que tiene en el vientre, que non merece mal. Pero dezimos, que ſi alguno de los Conſejeros ſobredichos ouieſſe ſeydo Eſcriuano del Rey, o de algun Concejo, e le acuſaſſen deſpues de alguna carta falſa, (9) que ouieſſe fecha ante que llegaſſe a la honrra (10) de ſer Conſejero, que bien lo pueden poner a tormento para ſaber verdad, ſi es aſsi aquello de que le acuſan, o non; ſi fuere fallada ſoſpecha contra el.

LEY III.

En que manera, e por quales ſoſpechas, deuen ſer tormentados los Preſos, e ante quien, e que preguntas les deuen fazer, mientra los tormentaren.

FAma (1) ſeyendo comunalmente entre los omes, (2) que aquel que eſta preſo fizo el yerro por que lo prendieron, o ſeyendole prouado por vn teſtigo (3) que ſea de creer, (ſi non fuere de aquellos que diximos en la ley ante deſta, que non ſean metidos a tormento) e fuere ome de mala fama, o vil, (4) puedelo mandar atormentar el Judgador. Pero deue el eſtar delante (5) quando lo atormentaren, otroſi el que ha de cumplir la juſticia por ſu mandado, e el Eſcriuano que ha de eſcreuir los dichos de los que han a tormentar, e non otro. (6) E deuele dar el tormento en lugar apartado,

Sanchez de Matrim. lib. 7. disp. 12. n. 2. usque ad 29.

LEX III.

Præcedente fama delicti communi inter homines contra reum, aut uno teſte fidedigno contra eum deponente, probato delicto: ſi eſt homo malæ famæ, debet judex in loco ſecreto nullo præſente niſi ſe, & Notario, ad torturam deputatus miniſtriſque torquentibus torqueri facere captum, & judex interroget reum per ſe: nec dicat deſignativè interrogando, commiſiſti tu vel talis, ſed generaliter quærat: quid ſcis de tali maleficio ne occaſionem alias mentiendi præſtet, & idem debet judex ſervare in interrogatione delicti cujuſvis, à carceratis quòd deberent torqueri. Hoc dicit.

(1) *Fama.* Vides hic quod fama ſola de per ſe ſufficit ad torturam: & nimirum, quia facit ſemiplenam probationem, ut dixit gloſſ. *in L.* 3. §. *ejuſdem*, *ff. de teſtibus*, *gloſſ. in cap.* 1. *de appellationi.* debemus tamen conſiderare illa indicia, & illas præſumptiones, ex quibus fama traxit originem, qualiter urgeant, & ſecundum qualitatem earum fama ſufficiet, vel non: ut magiſtraliter notat Bartolus *in L. de minore*, §. *plurimum*, *pen. col. ff. de quæſtionibus*, idem dicit Baldus 5. *part. conſilio. ſuorum*, *conſil.* 502. incipit, *quæritur an per ſolam diffamationem*, ubi dicit quod tunc ad tormenta venitur per publicam famam, quando publica fama orta eſt ex probabilibus cauſis ex quibus ſurgunt indicia ad torturam, & dicitur origo ex probabilibus cauſis, quæ inducunt populum ad ſic credendum, vel dicendum, alias non eſſet fama, ſed magis vana vox populi, quæ non debet exaudiri, L. *decurionum*, *C. de pœnis*, & ideo dicit ipſe, ſit judex cautus nam non credo ſufficere probare famam ſimpliciter: ſed cum aliquo indicio legitimo, allegat Bart. *ubi ſupra*, & idem tenet Ang. *in* L. *fin. C. de quæſtionibus*, & Gandi. *ſub rubrica. de quæſtio. & tormen. col.* 8. *verſic. ſed de uno.*

(2) *Entre los omes.* Quæ ſit fama, & quæ requirantur ad probationem famæ, & in quo loco debet eſſe, latè habes per Bart. *in* L. *de minore*, §. *plurimum*, *ff. eodem.*

(3) *O ſeyendole prouado por vn teſtigo.* Sequitur dictum gloſſæ *in L.* 3. *C. ad legem Juliam majeſtatis*, & quæ notat Bartolus *in L. fin. ff. de quæſtionibus*, & intellige quando teſtis deponit de viſu: nam alias indicium debet probari per duos teſtes, gloſſ. *in L. fin. C. familiæ herciſcundæ.* Quid tamen ſi unus teſtis deponit de uno indicio, alius de alio, & alius de alio an ſufficient ad torturam? Vide per Alexandrum *conſil.* 62. *ad finem*, *vol.* 3. & intellige iſtam legem quando eſſet iſte integer teſtis: nam alias etiam in criminæ læſæ majeſtatis, unus teſtis non ſufficeret ad torturam, ut in ſpecie in crimine læſæ majeſtatis dicit Alexand. *conſil.* 11. *vol.* 1. incipit, *circa primum*, & adde Ang. *in* L. *fin. C. de quæſtio. & in* L. *ſi quis alicui. C. ad legem Jul. majeſtatis.*

(4) *O vil.* Vilis dicetur reſpectu hujus materiæ omnis ille qui à jure non eſt privilegiatus ne torqueatur (ut ſupra dixit) vel vilis perſona dicetur quę commiſit aliquod grave delictum, *L.* 1. *C. ubi ſena. vel clari.* Bald. *in authen. ſi dicatur*, *in fin. C. de teſtibus*, *vel ſupplendum eſt maxime*, ut dicit *gloſſ.* 15. *quæſt.* 6. *in ſumma*, vel fortè ideo dicit quia ſi eſſet homo bonæ famæ adjuvaret talis bona fama ad elidendum indicia, vel minuendum, *L. non omnes.*, §. *à barbaris*, *ff. de re mili. cap. cum in juventute. de præſumptio.* & tradit Bald. *in* L. *fin. col. fin. C. de proba.* Ang. *in* L. *milites. C. de quæſtio.* Bart. *in* L. *deſertorem*, §. *ſed ſi ex improviſo. ff. de re mili.* non ergo intelligas, quod ultra indicia ut quis ſubjiciatur torturæ concurrere debeat, quod ſit malæ famæ: ſeu vilis: quia ſufficiunt indicia, ut probatur apertè *in* L. 24. *tit.* 21. *part.* 2. ibi (*maguer que fallaſſen contra el ſeñales, e ſoſpechas*) probatur etiam *in* L. 10. *tit.* 11. *part.* 3. & ita practicatur.

(5) *Delante.* Non delegatur tortura ſed ipſe ordinarius adeſſe debet, ut hic, & dixi *ſupra eod.* L. 1.

(6) *Non otro.* Nota bene, & hoc fortè ideo: quia tortura infert injuriam, ut tradit Bal. *in L.* 1. *C. locati.* & ne videatur tortus ita nudus à multis, & quomodo cruciatur in tortura, & ideo cum tortura fiat in ſecreto pro indicia, & præſumptiones probatur quem fuiſſe tortum, ſecundum Bal. *in* L. *ſi quis in hoc genus*, *C. de Epiſc. & Cler.* debet enim judex in ſecreto te-

do, en ſu porldad, preguntando el Juez por ſi miſmo en eſta manera, (7) al que metieren en tormento: Tu, fulano, ſabes alguna coſa de la muerte de fulano? agora di lo que ſabes, e non temas que non te faran ninguna coſa, ſi non derecho. E non deue preguntar, ſi lo mato el, nin ſeñalar a otro ninguno (8) por ſu nome, por quien preguntaſſe: ca tal pregunta como eſta non ſeria buena, porque podria acaeſcer, que le daria carrera para dezir mentira. En eſta manera miſma deuen preguntar a los preſos ſobre todos los otros yerros, ſobre que los ouieſſen a atormentar.

L E Y IIII.

Que preguntas deuen fazer a los Preſos, deſpues que fueren tormentados: e quales conoſcencias deuen valer, de las que ſon conocidas por razon de los tormentos, e quales non.

DEſque los preſos fueren metidos a tormento, ſegun que de ſuſo diximos, e ouieren dicho lo que ſupieren ſobre aquello por que los atormentaron, e ouieren eſcrito ſus dichos dellos, deuenlos tornar a la priſion do ſolian eſtar ante que los tormentaſſen: e maguer que alguno dellos conoſcieſſe, quando lo atormentaſſen; aquel yerro ſobre que lo puſieron a tormento, non le deue porende el Judgador mandar juſticiar luego; mas tornenlo a la priſion faſta otro dia, e de ſi, fazer que lo adugan otro dia (1) ante el, e dezirle aſsi: (2) Fulano, ya ſabes como te metieron a tormento, e ſabes que dixiſte, quando te atormentauan; agora, que te non atormenta ninguno, di la verdad. E ſi perſeuerare (3) en aquello que ante dixo, e lo conoſciere, (4) deuelo eſtonce judgar, (5) e mandar que fagan del la juſticia que el derecho manda. Pero ſi en ante que fagan la juſticia del, fallare el Judgador (6) en verdad, que

Hec lex que tortum perseverantem in negatione absolvere precipit: correcta est per usum nam nihilominus punitur extra ordinem, si per legitima indicia tortus fuerit. Vide Olano in Concord. tit. 7. n.º 30.

recipere dictum torti ad ſimilitudinem teſtis, habet enim tortus ſimilitudinem cum teſte, Gandi. *tit. de quæſtio. col.* 7. & vid. Bart. *in* L. *cuſtodias*, *ff. de pub. judi. ſed contra*, *ff. de adult.* L. *ſi poſtulaverit*, §. *quæſtioni*, & §. *Jubet*, & *gloſſ. in* L. *legis virtus*, *ff. de legibus*, ubi quòd advocatur debet eſſe præſens, & etiam accuſator: ſed in *dict. L. legis virtus*, hoc ſolvit Guilliel de Cug. & Alberi. quòd non intelligitur de tortura quæ fit in ſecreto, ſed quando judex examinat, & cognoſcit, & interloquitur, an aliquis ſit torquendus, & vid. per gloſſ. *in authent. de teſti.* §. *quia vero multi.*

(7) *En eſta manera.* Multum nota, & tene menti iſta verba quæ ponit iſta L. tu judex cum torqueri facis aliquem reum, & ne confeſsionem extorqueas per ſuggeſtionem, & adde *L.* 1. §. *qui quæſtionem*, *ff. eod.* & Ang. Areti. *in tract. mal.* in parte, *fama publica*, *circa finem*, *verſic.* 3. ſit bonè cautus ibi cum dicit, vel dicat, & rectius ſi aliquod maleficium commiſerit, & plus non dicat neque ulterius interroget, alias forte ille metu tormentorum ut doctus illud diceret, quod nunquam ſcivit dicere, vel dicere potuiſſet, & ſic contra jus, confeſsionem haberet ex interrogatione in genere non deſcendendo ad particularia: cum reus reſponderit, videbis an concordet confeſsio cum dictis teſtium, ſeu indiciis ex quibus, torquetur, & perpendes, an confeſsio procedat ex conſcientia criminis, vel ex dolore illato, & metu tormentorum, quæſtioni fides non eſt ſemper adhibenda, L. 1. §. *quæſtioni*, *ff. eod.* ubi Albe. poſt Oldral. exponit non ſemper, puta quando diſcordat confeſsio torti ab indiciis præcedentibus, multum te rogo judex adhoc advertas ne damnes animam tuam, & ne damnes forſitam innocentem.

(8) *A otro ninguno.* Adde gloſſ. & Bar. in L. *prius*, *ff. ad Silla.* limita. & intellige niſi contra talem alium ſit aliqua in ſpecie legitima præſumptio, ut tradit Sali. in L. *fin. C. de accuſa. verſic. quæro nunc de modo*, & *verſic. quæro nunc an cum tormentis.*

L E X IIII.

Reus in tormentis confeſſus ſcripta confeſsione, reducatur ad carcerem: & in craſtinum judici præſentetur: & legatur ſibi confeſsio tunc: & ſi ſine tormentis perſeveraverit, condemnabitur: niſi ante condemnationem judex fuerit de contrario certificatus: tunc vero abſolvetur, ſi verò negaverit in cauſa proditionis, falſæ monetæ, furti, rapinæ, repetetur bis tortura ſemel qualibet die, in aliis repetetur ſemel, & ſi non confiteatur, abſolvitur. Si autem aliter quam mandant leges judex torqueat, vel propter inimicitias aut dono, vel pretio torſerit reum, & moriatur, vel membrum amiſerit, patietur judex ſimilem pœnam: vel majorem ejus perſona, & torti conſideratis. Hoc dicit.

(1) *Otro dia.* Approbare videtur opinio. Jaco. But. in *L. 2. C. de cuſto. reo.* ubi dixit, quod tortus debet quieſcere ſaltem per unam diem naturalem poſt torturam, antequam ducatur ad tribunal, ut ratificet. Iſta tamen lex non dicit, quod debeat quieſcere per diem naturalem integram: ſed quod die quo tortus eſt quieſcat, & alio die ducetur ad tribunal: unde an debeat per viginti quatuor horas quieſcere, vel minus reſidebit in arbitrio judicis, ſecundum qualitatem torti, & tormentorum: ita quòd veriſimile ſit quod tormentorum dolor, & metus ceſſaverit, prout voluit Bart. in L. 1. §. *divus ſeverus*, *ff. de quæſtionibus*, & tenuit etiam Ang. Areti. *in tract. maleſi*, in parte, *fama publica. col. penult.*

(2) *Dezirle aſsi.* Nota bene ad iſta verba.

(3) *Perſeuerare.* Adde *L.* 1. §. *divus ſeverus*, & §. *ſi quis ultro. ubi gloſſ. ff. eod.* & *L.* 5. *tit.* 13. *part.* 3. & *L. 2. C. de cuſto. reo.* & Bart. *In dict.* §. *divus ſeverus*, & dicunt Doct. quod perſeverare quis dicitur in confeſsione, quando perſeverat extra loca tormentorum, illa non videns, præſertim ſi confiteatur coram amicis Bald. in *L.* 2. *col.* 2. *C. quorum appella. non recipi.* & nulla data perſeverantia in confeſsione facta formidine tormentorum nullam facit talis confeſsio, plenam neque ſemiplenam probationem, quando paribus paſsibus ambulant in nullo modo confiteri, & confiteri formidine tormentorum, *L. 2. C. quorum appel. non recipi.* Gandi. *ſub rubrica. de quæſtioni. & tortura. col.* 5. *verſic. ſed pone.*

(4) *Lo conoſciere.* Adde L. 7. *ſupra tit. proxim.* ex hoc videtur, quod non poſsit procedere quod dixit Bal. in L. *unica*, *col.* 5. *C. de confeſſ. verſic. ſed nunquid*, ubi vult, quod non requiratur hoc: ſed ſufficiat quòd non appellet, & quòd intelligitur perſevare in confeſsione, ſi illam non revocat, vel non appellet: nam ut hic vides exigitur expreſſa confeſsionis approbatio, ſeu ratificatio: ſed quid ſi perſeveravit, & recognovit, an debeat audiri, ſi poſtea dicat ſe erraſſe, & corrigere velit errorem? Gandi. *ſub rubrica. de quæſtio. & tortura*, *col.* 5. dicit quòd ſic, ſi dicat ſe erraſſe in facto, L. 1. §. *ſi quis ultro. ff. eod.* & L. *error. C. de juris*, & *facti igno.*

(5) *Eſtonce judgar.* Adde *L.* 7. *ſupra titul. proximo*, non exigitur ergo, quòd detur ſibi dilatio ad faciendum defenſiones, quòd intellige niſi reus hoc peteret, ut tradit Bal. in L. 2. *C. ut intra certum tempus crimina. quæſt. termine.* & facit quòd dixi in *gloſſ. proxima*, & ſi forte ex ipſa confeſsione conſtaret ſibi competere aliquam defenſionem, & requiri ſuper hoc probationem, danda eſt dilatio: quia ſatis videtur peti ex quo defenſio proponitur, & allegatur, & judex etiam ex officio illam debet perquirere, L. 1. §. *ſi quis ultro*, *ff. eodem.*

(6) *Fallare el judgador.* Concord. *cum* L. 1. §. *ſi quis ultro*, *ff. eodem*, & *L. divi fratres*, *ff. de pœnis*, nam ſalus hominis tanquam res publica eſt tuenda, dicit Bal. in *L. cum precum*, *C. de libe. cauſa.* & ſi liquet de innocentia, non ſtatur confeſsioni: non tamen tenetur judex intricare ſuum proceſſum refricando in dubio ipſas confeſsiones, ſecundum Baldum ibidem.

que lo que conoſcio non era aſsi; mas que lo dixo con miedo de las feridas, o con deſpecho que auia porque lo ferian, o por locura, o por otra razon ſemejante deſtas, deuelo quitar. (7) E ſi por auentura negaſſe (8) otro dia, delante del Judgador, lo que conoſciera quando lo atormentaron; ſi eſte fueſſe ome à quien atormentaſſen ſobre fecho de traycion, (9) o de falſa moneda, o de furto, o de robo, puedenlo meter a tormento, e aun dos vezes en dos dias departidos. E ſi lo atormentaſſen ſobre otro yerro, (10) deuenlo aun meter otra vez (11) a tormento: e ſi eſtonce non conocieſſe (12) el yerro, deuele el Judgador dar por quito, (13)

(7) *Deuelo quitar.* Concordat *cum dict.* L. 1. §. *ſi quis ultro*, *ff. eodem*, & adverte: quia L. iſta non requirit, quòd judex qui condemnavit ſuper hoc reſcribat Principi: prout voluit Bartol. intelligere, in *dict.* §. *ſi quis ultro*, imo ipſe judex hoc poteſt facere quod eſt ſingulariter notandum, & vide quæ ibi plane tradit Hippoly. à Marſiliis, 3. *charta. col.* 4. *cum ſequent.* & per Abb. & Feli. *in cap. conſanguinei. de re judic.* & per Bart. *in* L. *fin. ff. de feriis*, ubi allegat. *dict.* §. *ſi quis ultro*, & ex dictis Abb. *in cap. ſuborta. pen.* & *fin. col. de re judi.* tu poteris iſtam L. partitarum reſtringere, & limitare, quando ex notorietate facti conſtaret ſententiam eſſe injuſtam: tunc enim ipſe judex citra Principem poterit, ex juxta cauſa ſupervenienti retractare ſententiam: cum enim notoriè conſtet de injuſtitia non eſt quid ultra debeat ſperari: ſi vero non ita evidenter conſtet, tunc conſtito per aliquas probationes de innocentia rei debeat reſcribi Principi, & ſuperſederi in executione pœnæ præſertim corporalis, ſi enim in omni caſu hæc poteſtas judici daretur, reſcindendi ſuam ſententiam, daretur materiam malignandi, & teſtes corrumpendi, vide ibi per Abbatem.

(8) *E ſi por auentura negaſſe.* Aliquando tamen non prodeſſet talis negatio, & revocatio confeſsionis factæ in tortura, ſi adhuc eſſent talia indicia, quæ conjuncta cum confeſsione quamquam extorta, inducunt indubitabiliter veritatem, ita ſingulariter dicit Baldus *in* L. *fin. parum poſt principium*, *C. de probationibus*, quod dicit tenendum menti, niſi revocans probaret contrarium, vel clarè per indicia contraria evidentia, & ut apparet ex dictis Bald. in præcedentibus, videtur loqui quando erant indicia contra reum indubitata, contra Baldum tamen eſt quod notat Albericus *in* L. *edictum*, *ff. de quæſtio.* dicens, quòd ſi contra aliquem fuit plene crimen probatum, & ille ſubjiciatur nihilominus torturæ, in qua ſtet conſtans, & neget, quòd videtur per tormenta purgatus, & Albericum ſequi videtur ibi Hippolytus à Marſiliis, quia alios allegat, dicit tamen Albericus ibi, quòd fatuus eſt judex, qui torquet ſuper criminibus plene probatis, & rectè dicit in hoc, quia ad tormenta in ſubſidium devenitur, ſi aliæ, ſcilicet probationes deficiant, ut *in dict. L. edictum*, ſed dictum principale Alberici fortè non eſt verum: quia non debuit eſſe in poteſtate judicis per hanc viam excludere legis diſpoſitionem, & probationes, ex quibus poterat reus damnari, *L. qui ſententiam*, *C. de pœnis*, & quia licèt reus perſeveret negando: tamen ſi crimen per teſtes eſt probatum debet damnari, Bald. *in cap. ad noſtram*, *de probationibus*, & magis in ſpecie ad noſtrum propoſitum *in L.* 1. *in fin. C. de juramento calumniæ*, quando verò non eſſet plene probatum, verius, & tutius videtur quòd tunc repetatur tortura, ut hic ſubditur, & ſic dicit idem Baldus *in* L. *in bonæ fidei*, *C. de rebus creditis*, *col.* 3. *verſic. Item quæro*, quòd ex confeſsione facta in tormentis, licèt poſtea revocetur, remanet ſemiplena probatio ſecundum gloſſam in *L. 2. C. de cuſto. reo.* & ideo niſi revocans probet contrarium, compellitur perſeverare in confeſsione per repetitionem tormentorum, & dicit ad hoc facere quæ notat Innocentius *in cap. per inquiſitionem*, *de electio.* Bartolus etiam *in* L. *unius*, §. *reus*, *ff. eodem*, dicit, quod quando contra reum apparent indicia manifeſta evidentiora, & multum urgentia ſi in prima tortura reus nihil dixit, & ſtat durus poterit iterum torqueri, & idem quando confitetur in prima tortura, & non perſeverat, & idem vult Sali. *in dict. L. 2. C. de cuſto. reo. col. fin. verſic. quæro tunc ſi reductus ad acta, neget*, &c. & iſtud videtur tenendum ſive indicia ſint de illis, quæ dicuntur indubitata, & eſſet caſus in quo debeat imponi pœna corporalis: nam ex aliis non poteſt corporaliter damnari: & ſic opus eſt repetitione torturæ, ut tradit latè Hippo. à Marſiliis *in L. repeti. ff. de quæſtio. col.* 4. 5. & 6. ſive ſint alia indicia ſufficientia ad torturam primam: nam ſi confeſſus fuit in tormentis, & poſtea neget repetitur tortura ut hic, & dicunt Doctor. ubi ſupra, & Gandi. *ſub rub. de quæſtio. & tor. col.* 5. *verſic. ſed pone, quod aliquis in tormentis.*

(9) *De traycion.* Non memini L. juris communis facientem iſtam diſtinctionem delictorum in quibus bis repetatur tortura: facit tamen text. *in authentic. ut judices ſine quoquo ſuffragio*, §. *oportet enim*, quem allegat Gandinus *ſub rubric. de quæſtio. & tormen. col.* 4. *ad finem*, ibi aſſeſſores tamen, qui text. non loquitur de iteratione torturæ: ſed de continuatione, ut declarat Alber. *in* L. *repeti. ff. eod.* & ideo tu multum nota iſtam legem, & facit L. *edictum*, *ff. eodem.*

(10) *Otro yerro.* In omnibus criminibus locum habet tortura, ut tradit Albe. *in L. edictum*, *ff. eodem*, & *in* L. *ex libero.* gloſſ. & Bald. *in* L. 1. *C. eodem*, *gloſſ. in cap. non ſolent*, 2. *quæſt.* 6. imo, & in cauſa civili habet locum ſi habeat delictum annexum, ut *in cap.* 1. *de depo.* ubi Joan. de Imol. unde conſuluit Soci. *conſil.* 219. incipit circa primam difficultatem, quod in cauſa uſurarum locus ſit torturæ: forte tamen eſſet dicendum, quod in cauſa criminali levi locus non ſit torturæ per text. expreſſum *in* L. *edictum*, *ff. eodem*, & quæ dicantur delicta gravia, vel levia, vide per Barto. *in L. non ſolum*, §. *ſi mandato. ff. de injuriis*, & Joannem de Platea. *in* L. *ſi gravius*, *C. de dignitatibus*, *lib.* 12.

(11) *Otra vez.* Ex iſta L. nota quòd regulariter exceptis delictis (de quibus ſupra) judex tantum ſemel poteſt repetere torturam, quando in prima confeſſus non perſeveravit. Quid autem ſi in prima negavit an poſsit repeti tortura? Et dicendum eſt quod ſi fuit ſufficienter tortus, & nihil eſt confeſſus, non ſit iterum torquendus: quia ex negatione purgata ſunt indicia, niſi ſuperveniant alia indicia nova validiora primis: nam tunc repetitur tortura, *L. unius*, §. *reus*, *ff. eodem*, & tandem eſt omnium Doctorum communis opinio, prout atteſtatur Hippo, à Marſiliis *in* L. *repeti. ff. eod. col.* 2. quòd leviter tortus poteſt repeti in tormentis ut ſufficienter torqueatur: ſed ſi fuit tortus ſufficienter, & duravit in negatione, tunc non poterunt repeti tormenta niſi ſupervenientibus novis indiciis.

(12) *Non conocieſſe.* Quid ſi confeſſus eſt in ſecunda tortura, & ductus ad tribunal iterum negat, an repeti debeat tortura? Videtur quòd ſic ex his quæ dixi ſupra in gloſſ. ſuper verbo *negaſſe.* Quid tamen ſi iterum tortus confitetur, & poſtea negat, an & ſit repetenda tortura? Et videtur quòd non ſit repetenda hoc caſu tortura, ultra tertiam vicem computata prima, ex his, quæ notat Ang. *in L. fin. C. de quæſt.* & Paul. de Caſt. *vol.* 2. *conſil.* 299. incipit *viſa inquiſitione*, *col. fin.* & latè Pa-

(13) porque la conocencia que fue fecha en el tormento, ſi non fuere confirmada deſpues ſin premia, non es valedera. E ſi algun Judgador atormentaſſe algun ome, ſi non en la manera que mandan las leyes deſte nueſtro libro, o ſi lo metieſſe malicioſamente a tormento, por enemiſtad que aya contra el, o por don, o por precio, quel den aquellos que lo fizieron prender, o por otra razon qualquier; ſi del tormento muriere, o perdiere miembro por las feridas, deue el Judgador que lo mando atormentar, recebir otra tal pena, como aquella que fizo dar (14) a aquel, o mayor; catando la perſona que fue aſsi atormentada, e la del Judgado que lo mando aſsi fazer.

LEY V.

Quando el Judgador ouiere a mandar tormentar a muchos, a quales dellos deuen tormentar primero.

QVando alguno de los Judgadores ouiere de atormentar a muchos, por razon de algunos malos fechos, que ſoſpechaſſe que fizieran, primeramente deue començar (1) a tormentar al menor de dias, o al que fue criado mas vicioſamente: porque mas ayna (2) puede ſaber la verdad por eſte atal, que por los otros: e de ſi, deue tormentar a todos los otros, e a cada vno dellos apartadamente, de guiſa, que non pueda ninguno oyr, nin entender, lo que dixere aquel a quien atormentan. E los dichos de cada vno dellos deuenlos fazer eſcreuir en la manera que los dixeren, non cambiando ende ninguna coſa: e deuenlos fazer tormentar meſuradamente, (3) de manera, que por las feridas que les den, ſe mueuan a dezir la verdad; todauia guardando que las feridas ſean atales, que non mueran porende, nin finquen liſiados.

LEY

Pariſ. de Puteo *in tract. ſyndicatus*, *fol.* 123. *col.* 4. *cum ſequent. in verſic.* incipienti *viſo de repeti. torti.* & Hippol. *in* L. *repeti. num.* 14. *ff. de quæſtio.* & *num.* 15. relaxabitur ergo tunc ſub fidejuſſoribus.

(13) *Dar por quito.* Adde *L.* 26. *ſupra titul.* 1. *eadem partita.* & quæ ibi dixi.

(14) *Aquella que fizo dar.* Non intelligas, quòd judex qui illicite, & de facto aliquem torquere fecit, debeat ſimiliter, & judex ipſe torqueri: quia ut dicit Baldus *in rubric. C. de pœna jud. qui male jud. verſic. quæro qualiter*, non reperitur jure cautum, quod tortura alicui imponatur pro finali pœna delicti: ſed vult dicere in hoc L. iſta quòd ſi tortus moriatur ex tormentis judex damnetur ad mortem, ſi membrum perdidit, judex ſimiliter damnetur ad abſciſionem, vel mutillationem membri: & durius ſi id judici videatur: ſed quid ſi tortus non perdidit vitam, vel membrum, qua pœna tunc punietur, iſta L. non appetit, Bal. *in* L. *decuriones*, *C. de quæſtio.* inducit illam L. quòd de quacumque tortura, quam dolo malo judex fecit, & ſine cauſa, ſit pœna capitalis, qui & dixit *in L.* 1. *C. de priv. car.* quòd plus eſt torquere, quam in privato carcere retinere, *L.* 1. *C. de cuſtod. reor.* ſed pœna privati carceris eſt pœna mortis, ut *ſupra tit.* 1. *L. fin.* igitur ita, & judex punietur, & de iſto dicto Bald. fecit mentionem Ang. Areti. *in tracta. maleſi.* in parte *fama publica*, *col.* 18. *ad finem*, idem vult Ang. *in dict. leg. decuriones*, & iſtam opinio. dicit videri magis communem Hippoly. à Marſiliis *in L. quæſtionis modum*, *ff. eodem*, Bal. tamen *in dict. rub. C. de pœna jud. qui male. jud.* dicit, quòd talis judex puniatur pro motu judicis, & teneatur actione injuriarum, & Saly. *in L. fin. illius tit.* & iſtud videtur tenendum: quia ſi L. iſta partitarum in caſu, quo dolo malo judicis fit tortura, defacto non imponit pœnam capitalem: niſi quando tortus moritur ex tormentis, putet clare ex ea, quòd ubi reus non fuit mortuus, neque membrum perdidit, quod non punietur capitaliter: ſed arbitrio judicis, attenta qualitate perſonæ judicis, & torti, ut & hic habes, & adde L. *pen. C. eodem.* Sed quid ſi judex licitè jubet torquere; ſed excedit modum, ita quod tortus moritur, vel debilitatur? Dic quòd tenebitur judex ut *in L. aut damnum*, §. 1. *ff. de pœnis*, Bart. *in dict.* L. *quæſtionis modum*, & ſi doloſe judex in hoc exceſsit, tenebitur pœna, *L. Cornel. de Sicca.* ſi tortus moriatur, *L. antepe. ff. ad leg. Julia. repet.* ſi verò non fecerit doloſe: ſed culpabiliter punietur pro modo ipſius culpæ, & in dubio exceſſus eſt aſcribendus potius culpæ quàm dolo; ſecundum Saly. *in* L. *Gracchus*, *C. de adult.* & vide per Baldum *in* L. 3. *eod. titul.* & per Joann. de Pla. *in L. nemo carcerem*, *C. de exacti. tribu. lib.* 10. *col.* 2. & per Baldum *in L. unica*, *col.* 6. *C. de confeſſ.* & *in* L. 1. *C. de emenda. ſervo.* per Felinum *in cap. cum non ab homine, in fin. de judic.* & advertè, quod ſi judex ſervavit modum in tortura: ſed tortus debilitate naturæ ſuſtinere non potuit: cum aliud ſit aliis mortiferum alii non: tunc non tenetur judex: cum enim adhibuerit tormenta judicis permiſsione: ex quibus aliqui deficere ſolent, ut habetur *in dict. leg. aut damnum*, §. 1. *judex non peccavit*, ſecundum Jacobum de Arena, & Albe. *in dict. leg. aut damnum*, §. 1. quòd limita niſi judex cognoviſſet, vel cognoſcere debuiſſet debilitatem torti: cum tunc judex non ſervet modum, ut *in dict. leg. quæſtionis modum.*

LEX V.

Cum plures ſunt torquendi, incipiatur à minori ætate, vel à creato in deliciis: quia citius eruetur veritas ab eo, & quilibet ad partem torqueatur, ne alterius, dicta perpendere poſsit, & dicta torti unius cujuſque in ea forma per omnia quæ dixit, non unum pro alio ponendo ſcribantur, & cavere debet judex ne ſit in tortura ita crudelis, quod ex ea mors, vel membri mutilatio ſequatur. Hoc dicit.

(1) *Deue començar.* Concord. *cum* L. 1. §. 1. & L. *unius*, *in princ. ff. eod.*

(2) *Porque mas ayna.* Melius enim elicitur veritas à pueris, quàm à ſenioribus, ſecundum Salomo. vide *gloſſ. in cap.* 14. *quæſt.* 2. & in deliciis educati non ita ſuſtinent tormenta ſicut alii robuſti, & duri. Item ſi ſunt torquendi pater, & filius incipiendum eſt à filio in conſpectu patris, quia pater magis veretur de filio, quàm de ſe ipſo, L. *iſti quidem*, *ff. quod metus cauſa.* & *in* §. *fin. inſti. de noxa.* Item fœmina, citius torquenda eſt, quàm maſculus: quia homo ut majoris conſtantiæ tardius confitetur, & mulier citius, ut tradit Candi. *ſub rubric. de quæſtio. & tortu. col.* 2. licèt aliquando in contrarium evenit juxta illud Juvenalis fortem animum præſtant rebus quas turpiter audent. Item dicit gloſſ. *in* L. *nihil intereſt. ff. de adult.* quòd mulier patitur majora vulnera quàm maſculus, & ſi non eſt veriſimile magis de uno quàm de alio caſu quo plures ſunt torquendi: incipiendum eſt à magis ſuſpecto, ſecundum Bart. per text. ibi *in dict. leg.* 1. & vid. per Hippoly. ibi *alia tradentem in fin. col. princ. illius* L.

(3) *Meſuradamente.* Concord. *cum* L. *quæſtionis modum*, *ff. eod.* & L. *de minore.* §. *tormenta.* & adde quæ dixi *ſupra* L. *proxima. in gloſſ. fin.*

LEY VI.

Por que razones pueden tormentar al ſieruo, que diga teſtimonio contra ſu ſeñor.

SI ouieren a algun ome acuſado ſobre algun yerro, que le puſieſſen que auia fecho, non puede el Juez meter a tormento al ſieruo (1) del acuſado, que diga teſtimonio contra ſu ſeñor, nin contra ſu ſeñora; nin al que afforrado (2) ouieſſe, nin al que ouieſſe ſeydo ſu ſieruo en ante, (3) maguer lo ouieſſe vendido; fueras ende en caſos ſeñalados. El primero es, ſi el ſeñor fueſſe acuſado que ouieſſe fecho adulterio (4) con muger de otri, o ſi acuſaſſen otroſi a la ſeñora, que auia fecho adulterio con algun ome. El ſegundo es, ſi fueſſe acuſado que ouieſſe fecho engaño en las rentas del Rey, ſeyendo Almoxarife, o auiendolas a recabdar por el como Cogedor, (5) o en otra manera. El tercero es, ſi fueſſe acuſado que ouieſſe fecho alguna traycion (6) al Rey, o contra ſu perſona, o contra ſu Señorio, o que ſe auia trabajado de la fazer. El quarto (7) es, ſi el marido fueſſe acuſado de muerte de ſu muger, o la muger de muerte de ſu marido. El quinto es, ſi dos omes tuuieſſen vn ſieruo de conſuno, e fueſſe acuſado alguno dellos, que ſe trabajaua de muerte del otro. (8) El ſexto, (9) quando algun ome fueſſe acuſado que matara a aquel que lo eſtableſciera por ſu heredero, o a aquel que auia de otra guiſa derecho de heredar: ca el ſu ſieruo bien lo podrian meter a tormento, que dixeſſe la verdad contra el. El ſeptimo es, ſi alguno fueſſe acuſado de falſa moneda. (10) Ca, en qualquier deſtos caſos ſobredichos, fallando el Judgador ſeñales ciertas contra los ſeñores, (11) bien puede meter a tormento los ſieruos dellos, que digan lo que ſupieren: e aun lo que dixeren quando los atormentaren, ha meneſter que lo conozcan deſpues ſin tormento. (12) E en otro caſo ninguno, fueras ende en eſtos caſos ſobredichos, non puede meter a tormento a ningun ſieruo, que diga teſtimonio contra ſu ſeñor, maguer fallaſſe (13) algunas ſeñales ciertas contra el: nin otroſi non deue ſer cabido lo que teſtimoniare el ſieruo ſin tormento, aſsi como diximos en el Titulo de los Teſtigos. (14)

LEY VII.

Como deuen tormentar a los ſieruos, e a los ſiruientes de caſa, por ſaber verdad.

SEgura (1) non puede ſer caſa de ningun ome, ſi los ſiruientes del non guardaren al ſeñor della, de ſi miſmos, e de los eſtraños de fuera. E porende dixeron los Sabios antiguos, que quando el ſeñor es muerto (2) por fuerça en ſu caſa, quier de noche, quier de dia, que ſus ſieruos, o ſus ſiruientes, que moraron con el en el logar a eſſa ſazon, deuen ſer atormentados, (3) porque pueda ſer ſabida la verdad, quien fueron aquellos que lo mataron. Eſſo meſmo deue ſer guardado, ſi las mugeres, o los fijos, (4) fueren fallados muertos en la caſa. Pero ſi los ſieruos, o los ſiruientes, que morauan con aquel

que

LEX VI.

Non eſt ſervus contra dominum torquendus, vel libertus contra patronum: aut qui ante ſervus fuerat niſi in ſeptem caſibus. Primus, in caſu adulterii per dominum, vel dominam perpetrati. Secundus, in caſu fraudis in Regibus reditibus per collectorem commiſsi. Tertius, in cauſa proditionis. Quartus, ſi conjux in conjugis mortem laboravit. Quintus, ſi eſt ſervus communis, & unus dominorum de alterius morte tractavit. Sextus, ſi hæres de morte teſtatoris accuſatur, vel alius ſucceſſor. Septimus, in accuſatione falſæ monetæ: & tunc non creditur iſti ſervo ſine tormentis, & perſeverantia ſpontanea poſt depoſitionem ſecutam. Hoc dicit.

(1) *Al ſieruo.* Adde L. 1. §. *ſi ſervus*, & L. *ex libero*, §. *fin. ff. eodem*, & *C. eodem*, L. 1. & L. *ſervos*, & L. 13. *tit.* 16. *part.* 3. ſervus tamen mariti bene torquetur contra uxorem, ut *in dict. leg.* 1. §. *ſervum mariti.* Item ſervus univerſitatis torquetur in *cap. ſingulorum*, *dict. leg.* 1. §. *ſervum communem*, *ff. eodem.*

(2) *Aforrado.* Adde *dict.* §. *ſi ſervus*, & L. *pridem*, *C. eodem.*

(3) *En ante.* Adde L. *unius*, §. *ſervus*, *ff. eod.* ſecus ſi bona fide mihi ſervivit, ſecundum Azo. *C. eod. in ſumma*, *col. fin.*

(4) *Adulterio.* Adde L. 3. *C. ad* L. *Jul. de adulte.* & L. *extraneo*, *in princ. ff. de quæſtio.* & *C. eod.* L. 1. in cauſa tamen ſtupri, vel incæſtus non torquetur ſervus contra dominum, L. *de incæſtu*, *ff. eodem*, & *gloſſ. in dict. leg. extraneo.*

(5) *Cogedor.* Iſtud eſt quòd dicitur *in dict. leg.* 1. *C. eod.* fraudati cenſus.

(6) *Traycion.* Adde L. 1. *C. eod.* & *ff. ad* L. *Jul. majeſta.* L. *pen.* & *fin.*

(7) *El quarto.* Adde L. *fin. C. ad leg. Corn. de Siccar.*

(8) *Del otro.* Adde L. *hoc quod placet*, *C. eod.* & *ff. eod.* L. *extraneo.* §. *verſ. quod congruit.*

(9) *El ſexto.* Adde L. & *ſi percuſſor*, §. 1. *ff. ad Silla.*

(10) *Moneda.* Nota hunc caſum quia non eſt de enumeratis per gloſſ. *in dict. leg.* 1. *C. eod.* & non memini de lege juris communis qua hoc caveatur fortè ideo hic poſuit quia iſtud crimen falſæ monetæ eſt crimen læſæ majeſtatis ut *in* L. 1. *ad fin. ſupra tit.* 2. *hujus partitæ*, & ibi dixi.

(11) *Contra los ſeñores.* Nota bene, quia neque his caſibus torquetur ſervus contra dominum niſi præcedant indicia, & approbatur opinio gloſſ. quæ eſt communis, *in dict. leg.* 1. *C. eodem*, & tradit Bar. *in* L. *divus*, *ff. eod.* Sal. *in dict. leg.* 1. & L. *neque ſi mors*, licèt Azo. voluit contrarium, *C. eodem*, *in ſumma*, & *gloſſ. in cap. quæſtionem*, 12. *quæſtion.* 2. & vid. quæ dixi *in* L. 13. *tit.* 16. *part.* 3.

(12) *Lo conozcan deſpues ſin tormento.* Nota hoc, & adde L. *ſi poſtulaverit*, §. *pen. ff. de adult.* Bald. *in* L. *fin. C. de quæſtio.*

(13) *Maguer fallaſſe.* Adde gloſſ. *in dict. leg.* 1. *C. eodem.*

(14) *De los teſtigos.* L. 13.

LEX VII.

Si dominus in ſua domo occidatur, habetur quæſtio ad ſciendum quis commiſit de ſervis ſecum manentibus, morantibus, & intereſſentibus: aut ita diſtantibus, quòd audire poterant voces: idem ſi occiditur domini filius aut uxor: ſed minor. xiiii. annorum non torquetur, ſed cum corrigia ut dicat veritatem leniter percutitur. Hoc dicit.

(1) *Segura.* Concord. *cum* L. 1. *in princ. ff ad Silla.* & adde L. 5. *tit.* 21. *part.* 4. & L. *fin. tit.* 8. *ſupra ead. partit.*

(2) *Muerto por fuerça.* Adde *dict. leg.* 1. §. *occiſorum*, *ff. ad Silla.*

(3) *Atormentados.* Vid. *in dict. leg.* 1. *in princ.* & *in* L. *prius*, *eod. tit.*

(4) *Mugeres, o los fijos.* Adde *dict. leg.* 1. §. *domini*, & §. *ſi vir.*

que fue aſsi muerto, fueſſen menores de catorze años, eſtonce, non los deuen atormentar cruelmente, mas deuenlos eſpantar, (5) amenazandolos de los ferir con algunas correas, o feriendolos vn poquillo, porque puedan ſaber la verdad dellos. E eſto que diximos en eſta ley, ſe entiende de los ſieruos que morauan en aquella cohita (6) de caſas, do fallaron muerto a ſu ſeñor, o tan acerca della, que podian oyr las bozes del ſeñor, de aquel logar do eſtauan.

LEY VIII.

Como puede el Judgador mandar tormentar al teſtigo, ſi viere que va deſuariando en ſus dichos.

ADucho ſeyendo algun ome para teſtigo delante el Judgador para firmar ſobre algund fecho, ſi el Judgador entendiere, que anda deſuariando (1) en ſus dichos, e ſe mueue malicioſamente para dezir mentira; deſque entendiere eſto, bien lo puede meter a tormento; (2) porque diga la verdad, e que ſe non cambie della en ninguna manera. Fueras ende, ſi fuere de aquellas perſonas, que de ſuſo diximos, (3) que non deuen ſer atormentadas.

LEY IX.

Quales perſonas non deuen ſer atormentadas, para que digan teſtimonio contra otro.

PErſonas ciertas ſon a quien non pueden apremiar que vengan dezir teſtimonio contra otro, en pleyto que pueda venir muerte, o perdimiento de miembro, ſi ellos, de ſu voluntad, e ſin ninguna premia, non quiſieren venir a dezir lo que ſupieren ſobre aquel fecho, por que ouieſſen a dar teſtimonio. E ſon eſtos; todos los parientes que ſuben, o deſcienden por la liña derecha, faſta el quarto grado. (1) Otroſi los de la liña de trauieſſo, faſta en eſſe miſmo grado. E pues que a ninguno dellos non pueden apremiar que vengan a dar teſtimonio contra tales parientes, mucho menos los pueden meter a tormento, (2) que digan contra ellos. Eſſo miſmo dezimos, que non pueden apremiar, nin meter a tormento, a la muger, que de teſtimonio contra ſu marido, ſobre tal pleyto como ſobredicho es, nin el marido contra ſu muger, nin el ſuegro, nin la ſuegra, contra ſus yernos, nin las nueras contra ellos, nin los padraſtros, nin las madraſtas, contra ſus entenados, nin los entenados contra ellos, nin los aforrados contra los que los aforraron, nin contra ſus mugeres, nin contra los padres dellos, nin los que los aforraron contra los aforrados; nin contra ſus fijos: aſsi como diximos en el Titulo de los Teſtigos. (3)

TI-

(5) *Eſpantar.* Adde *dict. leg.* 1. §. *impubes, verſic. impuberi, eod. tit.*

(6) *Cobita.* Id eſt, tecto: ut *in* L. 1. 1. *reſpon.* & §. *hoc autem, ff. ad Sylla.* ubi, & vide qualiter hoc accipiatur.

LEX VIII.

Teſtem variantem, ſi eſt vilis, poteſt judex tormentis ſubjicere, niſi ſit talis perſona, quæ non debeat de jure torqueri. Hoc dicit.

(1) *Deſuariando.* Concord. *cum L. ex libero. in princ. ff. eod.* ubi vid. Bart. quem etiam vid. *in* L. 1. §. *qui quæſtionem, eod. tit.* & per Alex. *conſil.* 63. 1. *vol.* ubi devariante extra judicium, & in judicio. & not. quòd eſſet delegatus Principis poteſt torquere teſtem coram ſe vacillantem, ſecundum Bal. *in cap.* 1. *col.* 2. *ſi de inveſti. inter do. & vaſſal. & in* L. *imperium, in repet. col.* 4. *ff. de jur. omn. judi.* ubi dicit, quòd alius delegatus hoc non poſſet, ſed remittere debeat eum ordinario. De Clerico vacillante an torqueatur vid. gloſſ. *in cap. pen.* 5. *quæſt.* 5. ubi, & per Archidia. & 15. *quæſt.* 6. *in ſumm.* & quando dicatur teſtis vacillare vide per Bal. *in* L. *Præsbyteri, C. de Epiſc. & Cleric.* qui dicit hoc judicis arbitrio relinquendum: neque ſufficiet ſolus pallor vultus, vel trepidatio, & dicit Alber. *in dict. leg. ex libero*, quod teſtis dicitur vacillare, quando dubitative dicit dictum ſuum *allegat.* 4. *quæſt.* 3. *cap.* 1. §. 1. & an cum debet torquæri teſtis, oportet prius diſputari ſuper indiciis? Vid. per Bar. *in* L. *unius*, §. *teſtes, ff. eod.* qui dicit quod non: quando indicia comprehenduntur ex dictis quæ cauſam principalem tangunt: & idem in teſte vacillante vult Bald. *in* L. *milites, C. eod.* & vid. per Ang. Aretin. *in tractat. maleficio.* in parte *comparuerunt dicti inquiſiti. col.* 2. & quando teſtes debent torqueri, ſufficit quòd torqueantur duo, vel tres factum ſcientes: nam refrenanda eſt tortura Bald. *in* L. *data opera, col.* 8. *C. qui accuſa. non poſſunt.* Similiter ſi eſt præſumptio contra teſtem, quod ſciat veritatem facti, & eam non dicit, poteſt torqueri in criminalibus: ſecundum Bal. poſt gloſſ. ibi *in* L. *verba, C. de adult,* & idem quod ſi teſtis ſine tormentis, dicit unum, & poſtea tortus aliud, quòd tenet ſecundum dictum, & non primum, L. *ſi poſtulaverit*, §. *pen. ff. de adult.* de teſtibus autem vilibus, quando torqueantur, vid. per Bart. *in authent. de teſtibus*, §. *ſi verò ignoti. colla.* 7. & quòd teſtis tortus debeat ratificare dictum ſuum, vid. *ſupra eod. in* L. 6. & quid ſi liber homo variet in cauſa civili, vid. per Bart. *in* L. *divus, in princ. ff. eod.* & gloſſ. *in dict. leg. ex libero.* qui dicit, quod ſit torquendus ſicut, & in criminalibus: & idem vult ibi Bart. & Alberic. & quòd in contrarium ibi dicit Hippol. à Marſil. non eſt verum, & fortè inadvertenter in hoc locutus eſt.

(2) *A tormento.* Teſtis tortura non debet eſſe nimis aſpera: neque nimis levis, ſed moderata, vid. Bald. *in* L. *fin. C. eod.*

(3) *Diximos. Supra eod. leg.* 2. & nota bene: & facit, quòd Clericus, licèt vacillet, non torqueatur, cum Clericus niſi ſit diffamatus non torqueatur, ut ibi dixi: vide quæ dixi *ſupra ead.* L. *in gloſſ.* 1. & quæ tradit Epiſcopus Calaguritanus *in ſua praxi criminali.* §. 117. *ad finem*, ubi vult Clericum (etiamſi non ſit Præſbyter) in teſtimonio, vacilantem non poſſe torqueri, contra Baldum, & Albericum *in* L. *Præsbyteri. C. de Epiſcop. & Cleric.*

LEX IX.

Non poſſunt compelli ad ferendum teſtimonium contra alium, in cauſa mortis, vel membri mutilationis, nec per conſequens poſſunt ad teſtificandum torqueri aſcendentes, vel deſcendentes uſque ad quartum gradum, & collaterales uſque ad eundem. Conjux, ſocer, gener, nurus, privignus, vitricus, libertus contra patronum, aut ejus uxorem, aut parentes: patronus contra liberum, & ejus filios. Hoc dicit.

(1) *Faſta el quarto grado.* Adde L. 11. *tit.* 16. 3. *part.* & vide quæ ibi dixi.

(2) *A tormento.* Concord. *cum* L. 1. §. *ſi ſervus bona fide, ff. de quæſt. uſque ad* §. *ſervum mariti.*

(3) *En el Titulo de los Teſtigos.* Vide *in* LL. 10. 11. & 15. *tit.* 16. 3. *part.*

TITULO XXXI.

De las Penas.

Lib.8. Recop. EScarmentados deuen ſer los omes por los yerros que fazen, aſsi como diximos en las leyes de los Titulos ante deſte: e porque los que yerran, non ſon todos eguales, e los yerros que fazen, acaeſcen en departidos tiempos; por que por fuerça ſe han de creſcer, e de menguar, las penas; porende, pues que en los Titulos ante deſte fablamos de todos los malos fechos que los omes fazen, por que mereſcen reſcebir pena de tormentos, e de las penas de cada vno dellos; queremos aqui dezir en general, de las Penas, que ſon gualardon, e acabamiento de los fechos malos. E moſtrar, que coſa es Pena. E quantas maneras ſon della. E quien la puede dar, e a quien, e quando, e en que manera. E por que razones la pueden creſcer, o menguar, o roller del todo.

LEY I.

Que coſa es Pena, e por que razones ſe deue mouer el Juez a darla.

PEna (1) es, emienda de pecho, o eſcarmiento, que es dado ſegund ley a algunos, por los yerros que fizieron. E dan eſta pena los Judgadores a los omes, por dos razones. La vna es, porque reſciban eſcarmiento de los yerros que fizieron. La otra es, porque todos los que lo oyeren, e vieren, tomen exemplo, (2) e apercibimiento, para guardarſe que non yerren, por miedo de las penas. E los Judgadores deuen mucho catar, ante que den la pena a los acuſados, e eſcodriñar muy acucioſamente el yerro, ſobre que la mandan dar; de manera, que ſea ante bien prouado, (3) e catado, en que guiſa fue fecho el yerro: ca ſi el yerro fue fecho a ſabiendas, deueſe eſcarmentar aſsi como mandan las leyes deſte libro. E ſi auiniere por culpa de aquel que lo fizo, deue reſcebir menor eſcarmiento: e ſi fuere por ocaſion, non deue reſcebir ninguna, ſegund diximos en el Titulo de los Omezillos, e en los otros que fablamos en eſta ſetena Partida.

LEY II.

Como el ome non deue reſcebir Pena por mal penſamiento que aya en el coraçon, ſolo que non lo meta en obra.

PEnſamientos malos vienen muchas vezes en los coraçones de los omes, de manera, que ſe afirman en aquello que pienſan, para lo cumplir por fecho. E deſpues aſman, que ſi lo cumplieſſen que farian mal, e arrepientenſe: e porende dezimos, que qualquier ome que ſe arrepiente del mal penſamiento, ante que començaſſe a obrar por el, que non mereſce pena (1) porende: porque los primeros mouimientos de las voluntades non ſon en poder de los omes. Mas ſi deſpues que lo ouieſſe penſado, ſe trabajaſſe de lo fazer, e de lo cumplir, començandolo de meter en la obra, maguer non lo cumplieſſe de todo, eſtonce ſeria en culpa, e mereſceria eſcarmiento, ſegund el yerro que fizo, porque erro en aquello que era en ſu poder, de ſe guardar de lo fazer, ſi lo quiſiera: e eſto ſeria, como ſi alguno ouieſſe penſado de fazer alguna traycion (2) contra la perſona del Rey, e deſpues començaſſe en alguna manera a meterlo en obra; aſsi como fablando con otros, para meterlos en aquella traycion que auia penſado el; o faziendo jura, o eſcripto con ellos; o començandolo a meter por obra en alguna otra manera, ſemejante deſtas, maguer non lo ouieſſe fecho acabadamente. Eſſo meſmo ſeria, ſi vinieſſe en voluntad a algund ome, de matar a otro, ſi tal penſamiento malo como eſte començare a lo meter por obra, teniendo algu- L. 1. tit. 23 lib. 8. Rec.

TITULUS XXXI.
De pœnis.

LEX I.

Pœna eſt emendatio pecuniaria, aut corporalis delictorum, quòd poteſt infligere judices, ut delinquentes puniantur, & cæteris ſint exemplum: & eſt pœna imponenda probato delicto, & regulanda pro modo illius. Hoc dicit.

(1) *Pena es.* Proſequitur diffinitionem Azo. *in ſumma, & gloſſ. ff. eod. in rub.*

(2) *Exemplo.* Adde quæ dixi *in princip. iſtius part.* 7.

(3) *Bien prouado.* Adde *C. eod.* L. *qui ſententiam, &* L. *final. C. de proba.*

LEX II.

Perpetratur delictum facto verbis, ſcripto, aut conſilio, non autem cogitatione: ideo cogitationis pœnam nemo meretur, ſed ſi ad actum proceſſerit, ut quia in proditione proceſsit ad factum aut dictum, veluti in homicidio ad factum, ut potiones parando, vel arma ad hoc capiendo, ſeu rapuit mulierem, licèt carnaliter non cognovit, aut manus ad hoc in eam injecit, perinde punitur, ac ſi compleviſſet. Hoc dicit.

(1) *Non mereſce pena.* Concord. *cum L. cogitationis, ff. eo. & de pœnitent. diſtin.* 1. *cap. cogitationis*, & adde L. *qui ea mente.* & ibi Bart. *ff. de furtis, &* §. *ſi voluerit*, & ibi Bald. *de cap. qui cur. vendi. gloſſ. in cap. quia præſulatus*, 1. *quæſt.* 4. & L. 1. *C. de muril. lib.* 11. & de conſtitutione militantis Eccleſiæ, an liget omnino occulta? Vide *Gloſſ. ſingul. in clem.* 1. *in verbo eo ipſo, de hære.* quæ dicit, quod ſic, quam limita & intellige, quando tale crimen omnino occultum exiit in opus exterius, nam ſi tantum ſtet in cogitatione, non ligaretur quis ex conſtitutione, ſecundum Pet. de Pal. *in* 4. *ſententiarum*, & Hoſtien. *in cap. mulieres, de ſentent. excommu.* voluit Gloſſ. *in cap. cum quis, de ſentent. excommunicatio. lib.* 6. & ut dicit S. Thom. 1. 2. *quæſt.* 91. *art.* 4. de his poteſt homo legem facere de quibus poteſt cogitare. Judicium autem hominis non poteſt eſſe de interioribus motibus, qui latent: ſed ſolum de exterioribus, qui apparent, & tantum ad perfectionem virtutis requiritur, quod in utriſque actibus homo rectus exiſtat, & ideo lex humana non potuit cohibere, & ordinare ſufficienter interiores actus: ſed neceſſarium fuit, quod ad hoc ſuperveniret, Divina. Iſta ſunt verba S. Thomæ.

(2) *Traycion.* Concord. *cum L. quiſquis, in princ. C. ad Leg. Jul. majeſtat.* Adde tex. cum Gloſſ. & ibi Abb. *in cap. tua nuper. de his quæ fi. à Prælat. ſine conſenſu cap.* & Bal. *in* L. *adverſus, C. de furtis.* Alex. in additio. ad Bart. *in L. utrum, ff. ad Leg. Pompejam, de parricid.*

Hec lex 2. que affectum puniri generaliter iubet, licet non sequatur effectus et omnino leg. & ... in praxi crimin. §. fin. q. 92. Clarus ... Concord. lib. C. n. 93.