

# EDGARDO ALBERTO DONNA

Antiguo becario de la Alexander von Humboldt Stiftung

Catedrático de Derecho Penal de la Facultad de Derecho de la Universidad de Buenos Aires

Catedrático de Derecho Penal de la Facultad de Derecho de la Universidad de Belgrano

## DELITOS CONTRA LA INTEGRIDAD SEXUAL

SEGUNDA EDICIÓN ACTUALIZADA

gtz

Embajada  
de la República Federal de Alemania  
Bogotá

PROYECTO PROFIS  
DONACIÓN

RUBINZAL - CULZONI EDITORES

Talcahuano 442 – Tel. (011) 4373-0544 – C1013AAJ Buenos Aires

Tucumán 2644 – Tel. (0342) 455-5520 – S3000CAF Santa Fe

Arturo M. Bas 284 – Tel. (0351) 428-4418 – X5000KLF Córdoba

## ÍNDICE SUMARIO

PRÓLOGO A LA SEGUNDA EDICIÓN.....	7
PRÓLOGO A LA PRIMERA EDICIÓN .....	8
<i>El bien jurídico protegido en los delitos contra la integridad sexual</i> .....	11

### CAPÍTULO I

#### EL DELITO DE ADULTERIO

.....	15
-------	----

### CAPÍTULO II

#### EL DELITO DE ABUSO SEXUAL SIMPLE

#### (EN REEMPLAZO DEL “ABUSO DESHONESTO”)

I. Disposición legal .....	17
II. Antecedentes históricos .....	18
III. Bien jurídico protegido .....	18
IV. El tipo penal del abuso sexual .....	20
1. Tipo objetivo .....	20
a) Conceptos generales .....	20
b) Las tesis existentes en la doctrina sobre los actos que constituyen el abuso sexual .....	22
b.1) Doctrina subjetivista .....	22
b.2) Doctrina objetivista .....	23

c)	Sujeto activo y sujeto pasivo.....	24
d)	Modalidades del abuso sexual.....	26
d.1)	Víctima menor de 13 años.....	26
d.1.1)	Uso de violencia.....	27
d.1.2)	La resistencia.....	28
d.1.3)	La sorpresa.....	29
d.2)	Uso de amenazas.....	30
d.3)	Mediante abuso coactivo de una relación de dependencia, autoridad o poder.....	31
d.3.1)	Acoso sexual.....	32
d.4)	Víctima sin consentimiento libre.....	33
d.4.1)	Víctima privada de razón.....	33
d.4.2)	Víctima privada de sentido.....	34
d.4.3)	Víctima imposibilitada de resistir el acto.....	35
e)	Consentimiento y exclusión de tipicidad.....	36
2.	El tipo subjetivo.....	37
a)	La opinión doctrinaria.....	37
b)	Concepto del tipo subjetivo en nuestra opinión.....	38
V.	Consumación y tentativa.....	39
VI.	Concurso de delitos.....	40
VII.	Acción penal. Pena.....	41
VIII.	Jurisprudencia.....	42

### CAPÍTULO III

#### ABUSO SEXUAL GRAVEMENTE ULTRAJANTE

I.	Disposición legal.....	47
II.	Tipicidad.....	47
1.	Tipo objetivo.....	47
a)	Acción: abuso sexual.....	47
a.1)	Duración en el tiempo.....	48
a.1.1)	Por las circunstancias de su realización.....	48

a.2) Sometimiento gravemente ultrajante.....	48
a.3) Sujeto activo y sujeto pasivo .....	51
b) Tipo subjetivo .....	51
2. Consumación y tentativa .....	51
III. Jurisprudencia .....	52

## CAPÍTULO IV

### ABUSO SEXUAL CON ACCESO CARNAL (VIOLACIÓN)

I. Significado .....	53
II. Disposición legal .....	54
III. Antecedentes históricos .....	55
IV. El bien jurídico protegido .....	57
V. El tipo penal de la violación .....	59
1. Tipo objetivo .....	59
a) Acción: acceso carnal.....	59
b) El problema de la <i>fellatio in ore</i> , la imaginación del legislador y la letra de la ley .....	64
c) Sujeto activo .....	67
d) Sujeto pasivo.....	69
d.1) El matrimonio .....	70
d.2) El concubinato .....	72
d.3) La prostituta .....	72
e) Modalidades de la violación. Las acciones típicas ....	73
e.1) Víctima menor de 13 años .....	74
e.2) Cuando mediare violencia o amenazas.....	74
e.3) Abuso coactivo o intimidatorio de una relación de dependencia, de autoridad o de poder.....	74
e.4) Falta de consentimiento libre .....	74
2. Tipo subjetivo .....	75
a) Problemas referidos al error.....	77
3. Consumación y tentativa .....	79
4. Concurso con otros delitos .....	82
5. Acción penal .....	83
6. Pena .....	84

VI.	Agravantes de los tipos penales contenidos en el artículo 119 del Código Penal . . . . .	84
VII.	Agravantes en los casos de los párrafos 1° y 2° del artículo 119 del Código Penal . . . . .	85
	1. Agravación por el resultado . . . . .	86
	a) Grave daño a la salud física o mental de la víctima . . . . .	86
	b) Resultado de muerte (art. 124, Cód. Pen.) . . . . .	89
	2. Agravación por el parentesco . . . . .	90
	3. Agravante por la calidad del autor . . . . .	90
	3.a) Ministro de un culto . . . . .	90
	3.b) Agravante cuando el autor tuviere conocimiento de ser portador de una enfermedad de transmisión sexual grave y hubiera existido peligro de contagio . . . . .	92
	4. Tutor o curador . . . . .	92
	5. Encargado de la educación o guarda . . . . .	93
	6. Agravante por pluralidad de autores . . . . .	94
	7. Agravante por el uso de armas . . . . .	95
	8. Agravante por la calidad del autor: personal policial o de seguridad . . . . .	96
	9. Agravante cuando el hecho fuera cometido contra un menor de 18 años, aprovechando la situación de convivencia preexistente con el mismo . . . . .	97
VIII.	Jurisprudencia . . . . .	97

## CAPÍTULO V

### EL DELITO DE ESTUPRO

I.	Disposición legal . . . . .	105
II.	Concepto . . . . .	106
III.	Antecedentes nacionales . . . . .	106
IV.	Análisis del tipo de estupro del Código de 1922 . . . . .	107
	1. Bien jurídico protegido . . . . .	107
	2. El tipo penal . . . . .	108
	a) Tipo objetivo . . . . .	108
	a.1) Acceso carnal . . . . .	108
	a.2) Sujeto activo . . . . .	110

b) Sujeto pasivo.....	110
b.1) La seducción.....	112
V. El tipo penal de “estupro” según la ley 25.087.....	113
1. Bien jurídico protegido.....	113
VI. El tipo penal.....	114
1. Tipo objetivo.....	114
a) Abuso sexual gravemente ultrajante o acceso carnal... ..	114
b) Sujeto activo.....	114
c) Sujeto pasivo.....	115
c.1) La seducción. Clases.....	116
c.2) El sistema actual.....	117
c.3) El aprovechamiento.....	118
2. Tipo subjetivo.....	119
a) Casos de error.....	119
VII. Consumación y tentativa.....	120
VIII. Acción penal. Pena.....	120
IX. Agravantes.....	120
X. Concurso con otros delitos.....	121
XI. Jurisprudencia.....	122

## CAPÍTULO VI

### ARTÍCULOS DEROGADOS POR LA LEY 25.087

I. El delito de estupro fraudulento.....	123
II. Agravantes del delito de violación.....	123
III. Agravantes del delito de estupro.....	123
IV. Corrupción, abuso deshonesto y ultrajes al pudor.....	123

## CAPÍTULO VII

### PROMOCIÓN O FACILITACIÓN DE LA PROSTITUCIÓN O CORRUPCIÓN

I. Nociones generales.....	125
1. Disposiciones legales.....	125

2.	Antecedentes legislativos .....	127
3.	Bien jurídico protegido .....	131
4.	La corrupción y la prostitución como estados .....	132
II.	Corrupción de menores .....	132
1.	Tipicidad .....	132
a)	Tipo objetivo .....	132
a.1)	Acción de corromper .....	132
b)	Promover y facilitar .....	136
b.1)	La promoción de la corrupción de menores .....	136
b.2)	Facilitación de la corrupción de menores .....	139
c)	Sujeto activo y pasivo .....	141
d)	Tipo subjetivo .....	142
d.1)	El dolo .....	142
d.2)	El error .....	143
2.	Agravantes de la corrupción .....	143
a)	Engaño .....	144
b)	Violencia .....	145
c)	Amenaza, abuso de autoridad o cualquier otro medio de intimidación o coerción .....	145
d)	Ascendientes .....	146
e)	Cónyuge .....	146
f)	Persona conviviente .....	146
g)	Hermano, tutor o persona encargada de la educación o guarda .....	146
3.	Concurso con otros delitos .....	147
4.	Consumación y tentativa .....	149
III.	Prostitución de menores .....	150
1.	Tipicidad .....	150
a)	Tipo objetivo .....	150
a.1)	La acción de prostituir .....	150
b)	La promoción y facilitación de la prostitución de menores .....	152
c)	Sujeto activo y pasivo .....	152
d)	Tipo subjetivo .....	153
d.1)	El dolo .....	153
2.	Agravantes de la prostitución .....	153
3.	Consumación y tentativa .....	153

IV.	Prostitución de mayores de edad .....	154
1.	Promoción y facilitación de la prostitución de mayores de edad .....	154
2.	Tipicidad .....	154
a)	Tipo objetivo .....	154
b)	Tipo subjetivo .....	155
b.1)	Los elementos subjetivos del tipo: las finalidades de quien promueve o facilita .....	155
b.2)	El ánimo de lucro .....	155
b.3)	Satisfacción de deseos ajenos .....	156
V.	Explotación económica del ejercicio de la prostitución de la víctima .....	157
1.	Explotación económica .....	159
2.	Medios comisivos .....	159
VI.	Jurisprudencia .....	160

## CAPÍTULO VIII

### TRATA DE PERSONAS PARA QUE EJERZAN LA PROSTITUCIÓN

I.	Disposiciones legales .....	165
II.	Antecedentes históricos .....	166
III.	Trata de menores de 18 años .....	167
1.	Tipo objetivo .....	167
a)	Acción típica .....	167
b)	Sujeto activo y sujeto pasivo .....	168
2.	Tipo subjetivo .....	168
3.	Agravantes de la trata de menores .....	168
4.	Consumación y tentativa .....	169
III.	Trata de mayores de 18 años .....	169

## CAPÍTULO IX

### DELITOS ATINENTES A LA PORNOGRAFÍA

I.	Disposición legal .....	171
1.	Bien jurídico protegido .....	171

II. Antecedentes históricos .....	173
III. Tipicidad .....	174
1. El tipo objetivo .....	174
a) Las acciones propiamente típicas .....	174
b) La pornografía .....	175
c) La publicidad .....	180
d) Sujeto activo y sujeto pasivo .....	181
2. Tipo subjetivo .....	182
IV. Consumación y tentativa .....	182
V. Las garantías constitucionales y la prensa .....	182
VI. El problema de los artículos 49 y 128 del Código Penal .....	183

## CAPÍTULO X

### EXHIBICIONES OBSCENAS

I. Disposición legal .....	185
II. Bien jurídico .....	185
III. Antecedentes históricos .....	187
IV. Tipicidad .....	187
1. Tipo objetivo .....	187
a) Acción típica .....	187
b) Sujeto activo y sujeto pasivo .....	188
2. Tipo subjetivo .....	188
V. Consumación. Tentativa .....	189
VI. Acción penal .....	189
VII. Jurisprudencia .....	189

## CAPÍTULO XI

### RAPTO

I. Disposición legal .....	191
II. Bien jurídico protegido .....	191

III. El rapto propio .....	192
1. Tipicidad .....	192
a) Tipo objetivo .....	192
a.1) La sustracción y la retención .....	192
a.2) Medios comisivos .....	194
a.3) El sujeto pasivo .....	195
a.4) El sujeto activo .....	196
b) El tipo subjetivo .....	196
c) Consumación y tentativa .....	196
d) Concurso con otros delitos .....	197
IV. Rapto impropio .....	198
V. Rapto de menor impúber .....	198
El artículo 131 del Código Penal .....	199
VI. Jurisprudencia .....	199

## CAPÍTULO XII

### DISPOSICIONES COMUNES A LOS DELITOS CONTRA LA HONESTIDAD

I. Acción penal pública .....	201
II. El avenimiento .....	202
1. Ámbito de aplicación .....	202
a) Extinción de la acción .....	202
b) Requisitos en la víctima .....	202
c) El sujeto activo .....	203
d) Atribuciones del tribunal .....	203
e) Contenido del avenimiento .....	204
f) Nuevas aportaciones a la interpretación de la suspensión del juicio a prueba .....	204
III. Reglas sobre la participación .....	205
1. Antecedentes .....	205
2. Aspectos dogmáticos .....	205
3. Alcance de la norma .....	206