

371.1
1

OSVALDO N. TIEGHI

Delitos sexuales

Tomo 1

**Adulterio. Concubinato. Amancebamiento marital.
Violación. Lesiones y homicidio sexuales.
Asesinato por lubricidad. Contagio venéreo.
Pederastia. Sodomía. Homosexualidad. Incesto.
Abuso deshonesto y de adolescentes**



Editorial Abaco de Rodolfo Depalma

BUENOS AIRES



ÍNDICE GENERAL

PRÓLOGO	9
---------------	---

PARTE PRIMERA

ADULTERIO, CONCUBINATO Y AMANCEBAMIENTO

CAPÍTULO PRIMERO

ETIMOLOGÍA, CONCEPTO E HISTORIA DEL ADULTERIO

A) *Etimología*

1. Origen de la voz castellana	25
2. Raíz de los vocablos latinos	25
3. Significación	26
4. Textos romanos	27

B) *Concepto de adulterio*

5. Relatividad conceptual	28
6. Concepto general o vulgar	29
7. Aceptación jurídico-civil	30
8. Concepto jurídico-penal	42

C) *Historia*

9. Generalidades	56
10. El adulterio en la legislación mesopotámica	60

11. El adulterio en el Imperio Egipcio	61
12. El adulterio en la civilización hebrea	65
13. El adulterio en la civilización musulmana	68
14. El adulterio en las civilizaciones de la India	71
15. El adulterio en la legislación romana	72
16. El adulterio en la antigua legislación hispánica	78

CAPÍTULO II

EL ADULTERIO EN LA LEGISLACIÓN PENAL
ARGENTINAA) *Antecedentes*

17. El adulterio en el Proyecto Tejedor	93
18. El adulterio en el Proyecto de 1881	98
19. El adulterio en el Código Penal de 1886	98
20. El adulterio en el Proyecto de 1891	100
21. La modificación del artículo 126 del Código Penal de 1886/87, según la ley 4189	104
22. El adulterio en el Proyecto de 1906	105
23. El adulterio en el Proyecto de 1917	106
24. El adulterio en el Código Penal de 1921	108

B) *Doctrina y jurisprudencia*

25. El bien jurídico tutelado	108
26. El matrimonio como presupuesto del delito de adulterio	113
27. Hipótesis de divorcio	116
28. Divorcio no vincular, adulterio y orden jurídico matri- monial	117
29. Divorcio no vincular, adulterio y filiación	118
30. El divorcio por causa de adulterio como condición de perseguidibilidad procesal-penal. Adulterio posterior a la sentencia de divorcio	119
31. Hipótesis de nulidad de matrimonio	125
32. Adulterio de la mujer	127
33. Tentativa en el adulterio de la mujer	133
34. El codelincuente de la cónyuge adulterina y la inculpa- bilidad por error de hecho en el adulterio de la mujer	134

CONCUBINATO, BARRAGANERÍA Y AMANCEBAMIENTO MARITAL

35. Origen y significación de la voz castellana	139
36. Evolución del concubinato en el derecho romano	141
37. Concubinato y barraganería o barraganía en el antiguo derecho hispánico	142
38. Concepto de concubinato	144
39. Concepto de amancebamiento	147
40. Evolución y crítica de la legislación penal hispanoamericana sobre adulterio y amancebamiento	151
41. El amancebamiento en la legislación penal argentina vigente	154

PARTE SEGUNDA

VIOLACIÓN Y ABUSO DESHONESTO

CAPÍTULO PRIMERO

ETIMOLOGÍA Y CONCEPTO JURÍDICO DE VIOLACIÓN

A) *Etimología*

42. Origen de la voz castellana	161
43. Raíz de los vocablos latinos	165
44. Textos romanos	165

B) *Concepto de violación*

45. Relatividad conceptual	166
46. Concepto jurídico penal y distinción entre violación, estupro y abuso deshonesto	170

CAPÍTULO II

SUPUESTOS DE VIOLACIÓN: VIOLACIÓN PROPIA E IMPROPIA;
CON VIOLENCIA REAL: FÍSICA Y MORALA) *Violación propia e impropia*

47. Generalidades	179
48. Violación vaginal (propia) y violación contra natura (impropia). Sodomía, homosexualidad y pederastia	180
a) Violación impropia y perversión sexual	185
b) La violencia real física en la violación propia e impropia, como perversión en sí	187
c) Sodomía, homosexualidad y pederastia	191
B) <i>Violencia real física: lesiones y homicidio no intencionales y de tipos sádico y especulativo. Calificación y concurso</i>	
49. Agresión sexual y violencia real (calificación y concurso)	197
a) Generalidades	197
b) Violencia carnal y sadismo	200
c) Hipótesis de agresión sexual	201
1. Lesiones y homicidio sexuales no intencionales (discriminación respecto de las agresiones sádica y especulativa)	201
i) Hipótesis doctrinarias de culpabilidad (dolo, dolo eventual, culpa, preterintencionalidad y responsabilidad objetiva). Legislación comparada	207
ii) Esbozo crítico en torno de las doctrinas de la culpabilidad (causalismo-finalismo)	212
2. Lesiones y homicidio de tipo sádico o por placer sexual	223
i) Generalidades	223
ii) Hipótesis intermedias de sadismo. Lesiones en	
iii) Asesinato por lubricidad. Legislación y crítica	230
iv) Agresión sexual y necrofilia. Legislación y crítica	228
v) Conclusiones	233
vi) Conclusiones	234
3. Lesiones y homicidio sexuales de tipo especulativo	235

C) *Violencia instrumental constitutiva y no constitutiva del delito de violación. Hipótesis de concurso*

50.	Violencia instrumental constitutiva del delito de violación	235
51.	Lesiones comprendidas dentro de la violencia instrumental constitutiva de violación	241
	a) Generalidades	241
	b) Contusiones (hipótesis de excoriaciones y equimosis)	242
	c) Desgarros virginales y hemorragias	243
52.	Violencia instrumental no constitutiva del delito de violación	246
53.	Lesiones y muerte materialmente concurrentes con el delito de violación o no constitutivas de esa unidad jurídico conductual	249
54.	Violación y contagio venéreo	251
	a) Concepto	251
	b) Aportes doctrinarios y de política criminal acerca del contagio venéreo	252
	c) El contagio venéreo en la legislación. Delitos de peligro y prevención criminal	258
	d) El artículo 18 de la ley 12.331	266
	e) Violación seguida de contagio venéreo (calificación y concurso)	268

D) *Violencia real moral o intimidación sexual*

55.	Violencia moral y fuerza física	269
	a) Generalidades	269
	b) Coacción por medio de armas (fuerza física y violencia física intimidatoria)	272
	c) Caracteres que debe reunir la violencia moral en el delito de violación	276
56.	Lesiones comprendidas dentro de la violencia moral instrumental constitutiva de violación	286
	a) Generalidades	286
	b) Miedo	286
57.	Lesiones psicósomáticas y homicidio sexuales no intencionales derivados de la intimidación de la víctima del atentado sexual	290
58.	Hipótesis de concurso: supuestos de lesiones y homicidio sexuales derivados de intimidación sádica no instrumental	292

CAPÍTULO III

SUPUESTOS DE VIOLACIÓN: VIOLACIÓN CON VIOLENCIA
PRESUNTA O INDUCTIVA

Acceso carnal abusivo de niños

59. Generalidades	295
60. Violencia carnal presunta o inductiva sobre niños (acceso carnal pedofílico)	302
61. Incapacidad sexual del menor, fundamento	303
62. Las llamadas presunciones legales del acceso carnal pedofílico o violación de niños	311
63. Irrelevancia jurídico-penal del consentimiento del menor	316
64. Régimen probatorio de la edad de la víctima	317
65. Ignorancia y error de hecho acerca de la edad de la víctima	319

CAPÍTULO IV

SUPUESTOS DE VIOLACIÓN: VIOLACIÓN CON VIOLENCIA
PRESUNTA O INDUCTIVAAcceso carnal abusivo de incapacidad psicofísica
de disenso o resistencia

66. Generalidades	325
67. Incapacidad psicofísica de disenso (privación de razón o sentido, enfermedad o inferioridad psíquica o física que impida la resistencia). Interpretación crítica de la fórmula argentina	326
68. Aprovechamiento y causación del estado de incapacidad psicofísica de disenso	331
69. Incapacitación psicofísica de disenso ocasionada mediante hipnóticos y narcóticos. Legislación argentina	337

CAPÍTULO V

ACCESO CARNAL

A) Acceso carnal vaginal, doctrina

70. Acceso carnal, sodomía y felación. Generalidades	341
--	-----

71. Acceso carnal intergenital, coito, ayuntamiento o cópula	348
a) Generalidades	348
b) Antecedentes doctrinarios y legislativos nacionales. Aproximación sexual: evolución legislativa argentina y uruguaya. Solución del Código Penal chileno	350
c) Yuxtaposición genital como tentativa y como meta en sí	352
d) El artículo 331 del Código Penal italiano de 1889 y su doctrina: influencia en la doctrina nacional y latinoamericana. Coito vaginal y vulvar. Protección de cavidades y conductos	356
72. La copulación vaginal violenta como unidad biosociojurídicamente significativa. Legislaciones española, francesa y alemana	359
73. Eventualización de la fecundación extramatrimonial en el acceso carnal intergenital, dentro de los delitos contra la autodeterminación sexual. Manutención de la prole y aborto sentimental	363
74. La violación como delito de peligro y de daño. Consumación	367

B) *Jurisprudencia*

75. El acceso carnal vaginal en la jurisprudencia argentina	370
a) Coito perfecto y exigencia de introducción vaginal	370
b) Integridad himeneal	371
c) Consumación cumplida con la unión del órgano masculino y los genitales femeninos externos (unión púdica o vulvar)	372
1. Generalidades	372
2. Unión vulvar	373

C) *Acceso carnal rectal*

76. Acceso carnal rectal	374
a) Legislación europea y latinoamericana	374
b) Huellas y lesiones propias al vencimiento de la resistencia de la víctima y al acceso en sí	377

CAPÍTULO VI

EL DELITO DE INCESTO Y LAS CAUSAS DE AGRAVACIÓN
DEL ARTÍCULO 122 DEL CÓDIGO PENAL

Las posiciones y los roles del autor y la víctima como circunstancias
de presunción (de seducción o de violencia),
o constitutivas de unidades jurídico-conductuales autónomas

77. El artículo 122 del Código Penal argentino	381
78. Antecedentes hispánicos	382
79. Proyecto Tejedor	384
80. El Código Penal de 1886/87	385
81. El Proyecto de 1891	386
82. Crítica y alcance de los artículos 149 y 150 del Proyecto de 1891 y 122 y 123 del Código Penal vigente	387
83. Agravación por vínculo de parentesco. Incesto	393
84. Agravación por la posición de sacerdote	400
85. Agravación por la relación de educación o guarda ...	400
86. Agravación por el número de autores	400

CAPÍTULO VII

TENTATIVA Y CONCURSO

87. Tentativa	405
88. Hipótesis de concurso	407

CAPÍTULO VIII

ABUSO DESHONESTO Y ULTRAJE VIOLENTO
AL PUDOR. CONCEPTO

89. El móvil lúbrico y la distinción entre el abuso deshonesto y el ultraje violento al pudor	411
90. El móvil lúbrico en la legislación y doctrina latinoameri- canas	417
91. El móvil en la legislación y doctrina argentinas	420
92. Abuso deshonesto y violación. Distinción relativa al con- cepto de acceso carnal	424
Abuso deshonesto y acceso carnal desviado	427



CAPÍTULO IX

EL ABUSO DESHONESTO EN LA LEGISLACIÓN
ARGENTINA

94. La conducta típica y el móvil lúbrico	431
95. Modalidades comisivas. Abuso deshonesto de impúberes o abuso pedofílico	434
a) Generalidades	434
b) Incapacidad sexual de los menores, fundamento	435
c) Las llamadas presunciones legales del abuso deshonesto de impúberes o abuso pedofílico	435
d) Irrelevancia jurídico-penal del consentimiento del menor	435
e) Régimen probatorio de la edad de la víctima	435
f) Ignorancia y error de hecho acerca de la edad de la víctima	435
96. Abuso pedofílico de menores impúberes mayores de 12 años y seducción de adolescentes. Corrupción	435
a) Generalidades, doctrina y legislación comparadas ..	435
b) La solución jurisprudencial en la Argentina	439
97. Modalidades comisivas. Abuso de incapacidad psicofísica de disenso o resistencia	449
a) Generalidades	449
b) Incapacidad psicofísica de disenso (privación de razón o sentido, enfermedad o inferioridad psíquica o física que impida la resistencia). Interpretación crítica de la fórmula argentina	449
c) Aprovechamiento y causación del estado de incapacidad psicofísica de disenso	449
d) Incapacitación psicofísica de disenso ocasionada mediante hipnóticos y narcóticos. Legislación argentina	450
98. Modalidades comisivas. Fuerza física. Lesiones y homicidio. Concurso	450
a) Hiperestesia sexual y concurso	450
b) Supuestos de sadismo y concurso	452
c) Supuestos de agresión especulativa y concurso	454
99. Modalidades comisivas. Violencia moral: intimidación. Lesiones y homicidio. Concurso	455
100. El concurso en los supuestos de irresistibilidad del impulso y las lesiones comprendidas dentro de la violencia instrumental y constitutiva del delito de abuso deshonesto	456

CAPÍTULO X

EL ABUSO DESHONESTO EN LA LEGISLACIÓN
ARGENTINA

(Continuación)

101. El bien jurídico protegido en los delitos de violación y abuso deshonesto	459
102. La tentativa en el delito de abuso deshonesto	462
103. Hipótesis de agravación del abuso deshonesto	465
a) Generalidades	465
b) Antecedentes hispánicos, itálicos y nacionales de las causas de agravación	466
c) Agravación por vínculo de parentesco. Incesto	466
d) Agravación por la posición de sacerdote	466
e) Agravación por la relación de educación o guarda ..	466
 BIBLIOGRAFÍA	 467