

HUMBERTO BARRERA DOMÍNGUEZ †
EX-MAGISTRADO DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
MIEMBRO DE LA ACADEMIA COLOMBIANA DE JURISPRUDENCIA
PROFESOR DE DERECHO PENAL EN LAS UNIVERSIDADES LIBRE Y GRAN COLOMBIA

JAIME DARÍO BARRERA MÁRQUEZ

FISCAL SECCIONAL

DELITOS SEXUALES

NUEVA LEGISLACIÓN – JURISPRUDENCIA
DOCTRINA – COMENTARIOS – DERECHO COMPARADO
LEY 360 DE 1997



EDICIONES LIBRERÍA DEL PROFESIONAL

SAL-145

TABLA DE CONTENIDO

INTRODUCCIÓN	XXV
--------------------	-----

PRIMERA PARTE CUESTIONES GENERALES

CAPÍTULO PRIMERO

CONCEPTO

CAPÍTULO SEGUNDO

PSICOPATOLOGÍA SEXUAL Y DELITO

1.	ANOMALÍAS CUANTITATIVAS	13
1.1.	HIPOESTESIA SEXUAL	13
1.2.	HIPERESTESIA SEXUAL	14
2.	ANOMALÍAS CUALITATIVAS	14
2.1.	DESVIACIONES	14
2.1.1.	Onanismo	14
2.1.2.	Exhibicionismo lúbrico	16
2.1.3.	Fetichismo	19
2.1.4.	Bestialidad (zoofilia)	20
2.1.5.	Sadismo y masoquismo	21
2.1.6.	Necrofilia	22
2.2.	HOMOSEXUALISMO (INVERSIÓN)	25

CAPÍTULO TERCERO

DATOS HISTÓRICOS Y LEGISLACIÓN VIGENTE

1.	CÓDIGO PENAL DE ITALIA DE 1930	43
2.	CÓDIGO PENAL DE ESPAÑA	43
3.	CÓDIGO PENAL DE ALEMANIA	43
4.	CÓDIGO PENAL ARGENTINO	43
5.	CÓDIGO PENAL DE BOLIVIA	43
6.	CÓDIGO PENAL DEL BRASIL	43
7.	CÓDIGO PENAL DE COSTA RICA	44
8.	CÓDIGO DE DEFENSA SOCIAL DE CUBA	44
9.	CÓDIGO PENAL DEL ECUADOR	44
10.	CÓDIGO PENAL DE GUATEMALA	44
11.	CÓDIGO PENAL DE HONDURAS	44
12.	CÓDIGO PENAL DE MÉXICO	44
13.	CÓDIGO PENAL DE NICARAGUA	44
14.	CÓDIGO PENAL DE PANAMÁ	45
15.	CÓDIGO PENAL DE PARAGUAY	45
16.	CÓDIGO PENAL DEL PERÚ	45
17.	CÓDIGO PENAL DE PUERTO RICO	45
18.	CÓDIGO PENAL DE EL SALVADOR	45
19.	CÓDIGO PENAL DE URUGUAY	45
20.	CÓDIGO PENAL DE VENEZUELA	46

CAPÍTULO CUARTO

EVOLUCIÓN LEGISLATIVA NACIONAL Y NORMAS VIGENTES

1.	ANTES DE LA CONQUISTA ESPAÑOLA	49
2.	DURANTE LA COLONIA	51
	2.1. PROXENETISMO	51

2.2.	PROSTITUCIÓN	51
2.3.	AMANCEBAMIENTO	51
2.4.	LA SIMPLE FORNICACIÓN	51
2.5.	INCESTO	51
2.6.	ADULTERIO	51
2.7.	MATRIMONIOS PROHIBIDOS	52
2.8.	HOMOSEXUALISMO	52
2.9.	BESTIALIDAD (ZOOFILIA)	52
2.10.	OFENSAS A LA MORAL PÚBLICA	52
3.	DURANTE LA REPÚBLICA	52
3.1.	CÓDIGO PENAL DEL 27 DE JULIO DE 1837. (DE LA NUEVA GRANADA)	53
3.1.1.	Violación	53
3.1.2.	Ultraje público al pudor individual	53
3.1.3.	Rapto seguido de violencia carnal	53
3.1.4.	Adulterio	53
3.1.5.	Estupro	54
3.2.	CÓDIGO PENAL DEL 26 DE JUNIO DE 1873. (DE LOS ESTADOS UNIDOS DE COLOMBIA)	54
3.2.1.	Tentativa de violencia carnal	54
3.2.2.	Rapto seguido de violencia carnal	54
3.2.3.	Violencia carnal	55
3.2.4.	Estupro (Corrupción de menores)	55
3.2.5.	Ultraje público al pudor individual	55
3.2.6.	Coito alevoso (Estupro)	55
3.3.	CÓDIGO PENAL DEL 18 DE OCTUBRE DE 1890 (DE LA REPÚBLICA DE COLOMBIA)	56
3.3.1.	Rapto seguido de violencia carnal	56

3.3.2.	Violencia carnal	56
3.3.3.	Ultraje público al pudor privado	57
3.3.4.	Adulterio	57
3.3.5.	Estupro alevoso y seducción.....	57
3.4.	CÓDIGO PENAL DE 1936	58
3.4.1.	Violencia carnal	58
3.4.2.	Estupro	59
3.4.3.	Disposiciones comunes a los capítulos anteriores	59
3.4.4.	Abusos deshonestos	59
3.4.5.	Corrupción de menores	60
3.4.6.	Proxenetismo	60
4.	DELITOS CONTRA LA LIBERTAD Y EL PUDOR SEXUALES (DECRETO 100 DE 1980)	61
4.1.	VIOLACIÓN	61
4.2.	ESTUPRO	62
4.3.	ACTOS SEXUALES ABUSIVOS	62
4.4.	DISPOSICIONES COMUNES A LOS CAPÍTULOES ANTERIORES	62
4.5.	PROXENETISMO.....	63
4.6.	LEY 360 DE 1997 (FEBRERO 7)	63
	DECRETO N°. 545 (4 DE MARZO DE 1997)	69

CAPÍTULO QUINTO

LIBERTAD, HONOR, SEGURIDAD SEXUAL Y DIGNIDAD HUMANA

1.	LIBERTAD SEXUAL	75
2.	HONOR SEXUAL	78
3.	SEGURIDAD SEXUAL	82
4.	DIGNIDAD HUMANA	88

SEGUNDA PARTE**MÉTODO DE ESTUDIO****CAPÍTULO PRIMERO****VIOLACIÓN****TEMA PRIMERO****ACCESO CARNAL VIOLENTO**

1.	CONCEPTO Y LEGISLACIÓN COMPARADA	97
1.1.	ESPAÑA	98
1.2.	ITALIA	99
1.3.	ALEMANIA	99
1.4.	ARGENTINA	100
1.5.	BOLIVIA	100
1.6.	BRASIL	100
1.7.	COSTA RICA	100
1.8.	CUBA	101
1.9.	ECUADOR	101
1.10.	GUATEMALA	101
1.11.	HONDURAS	101
1.12.	MÉXICO	102
1.13.	NICARAGUA	102
1.14.	PANAMÁ	102
1.15.	PARAGUAY	102
1.16.	PERÚ	103
1.17.	PUERTO RICO	103
1.18.	EL SALVADOR	103
1.19.	URUGUAY	104
1.20.	VENEZUELA	104

2.	SUJETOS Y TIPICIDAD	104
2.1.	CONDUCTA	106
2.2.	VIOLENCIA FÍSICA	109
2.2.1.	Que se ejercite directamente sobre la víctima	109
2.3.	VIOLENCIA MORAL	114
2.3.1.	Que el mal ofrecido sea grave	114
2.3.2.	El mal ofrecido debe ser inminente o al menos próximo	115
2.3.3.	Que la amenaza vaya contra la persona pretendida sexualmente	116
3.	ANTI JURIDICIDAD DEL ACCESO CARNAL	117

TEMA SEGUNDO

ACTO SEXUAL VIOLENTO

1.	CONCEPTO Y LEGISLACIÓN COMPARADA	123
1.1.	CÓDIGO PENAL ITALIANO	124
1.2.	CÓDIGO PENAL DE BOLIVIA	124
1.3.	CÓDIGO PENAL DEL BRASIL	125
1.4.	CÓDIGO PENAL DE COSTA RICA	125
1.5.	CÓDIGO PENAL DE CUBA	125
1.6.	CÓDIGO PENAL DE ECUADOR	126
1.7.	CÓDIGO PENAL DE GUATEMALA	126
1.8.	CÓDIGO PENAL DE HONDURAS	126
1.9.	CÓDIGO PENAL DE MÉXICO	127
1.10.	CÓDIGO PENAL DE PANAMÁ	127
1.11.	CÓDIGO PENAL DE PUERTO RICO	127
1.12.	CÓDIGO PENAL DE EL SALVADOR	128

1.13. CÓDIGO PENAL DE URUGUAY	128
1.14. CÓDIGO PENAL DE VENEZUELA	128
2. SUJETOS Y TIPICIDAD	129
2.1. CONDUCTA	129
2.2. MEDIOS COMISIVOS	138

TEMA TERCERO

ACTO SEXUAL EN PERSONA PUESTA EN INCAPACIDAD DE RESISTIR

1. SUJETOS Y TIPICIDAD	139
2. LOS MEDIOS COMISIVOS	140
2.1. PONER A LA VÍCTIMA EN ESTADO DE INCONSCIENCIA O INCAPACIDAD DE RESISTIR	140
2.1.1. Estado de inconsciencia	140
2.1.2. Afrodisiacos	141
2.1.3. Sueño alcohólico	143
2.1.4. Electro-choque	143
2.1.5. Sustancias tóxicas	143
2.1.6. Hipnotismo	144
2.1.7. El Narcoanálisis	147
2.1.8. Alucinógenos	147
2.2. PONER AL SUJETO PASIVO EN SITUACIÓN DE INFERIORIDAD SÍQUICA QUE LE IMPIDA COMPRENDER LA RELACIÓN SEXUAL	149
3. JURISPRUDENCIA NACIONAL Y EXTRANJERA	149
3.1. COLOMBIA	149
3.2. ITALIA	151
3.3. ESPAÑA	153
3.4. ARGENTINA	153

CAPÍTULO SEGUNDO

ESTUPRO

TEMA PRIMERO

CONCEPTO Y LEGISLACIÓN COMPARADA

1.	CÓDIGO DE ESPAÑA.....	161
2.	CÓDIGO DE ITALIA	162
3	CÓDIGO DE ARGENTINA	163
4.	CÓDIGO DE BOLIVIA	163
5	CÓDIGO DE BRASIL.....	163
6.	CÓDIGO DE COSTA RICA	163
7.	CÓDIGO DE CUBA	163
8.	CÓDIGO DE CHILE	164
9.	CÓDIGO DE LA REPÚBLICA DOMINICANA	164
10.	CÓDIGO DEL ECUADOR	164
11 .	CÓDIGO DE GUATEMALA.....	164
12.	CÓDIGO DE HONDURAS	165
13.	CÓDIGO DE MÉXICO	165
14.	CÓDIGO DE NICARAGUA.....	165
15.	CÓDIGO DE PANAMÁ	166
16.	CÓDIGO DEL PARAGUAY	166
17.	CÓDIGO DE PERÚ	166
18.	CÓDIGO DE PUERTO RICO	166
19.	CÓDIGO DE EL SALVADOR	167
20.	CÓDIGO DE URUGUAY	167
21.	CÓDIGO DE VENEZUELA	167

TEMA SEGUNDO

INTERÉS JURÍDICO TUTELADO

TEMA TERCERO
SUJETOS Y TIPICIDAD

1.	ESTUPRO CON ACCESO CARNAL	171
	1.1 SUJETO ACTIVO	171
	1.2. SUJETO PASIVO	171
2.	ESTUPRO CON ACTO ERÓTICO DIVERSO DEL ACCESO CARNAL	172
	2.1. SUJETO ACTIVO	172
	2.2. SUJETO PASIVO	172
3.	CONDICIONES DEL TIPO	173
	3.1. CONDUCTA.....	173
	3.2. MEDIOS COMISIVOS	173

TEMA CUARTO

JURISPRUDENCIA NACIONAL Y EXTRANJERA

1.	COLOMBIA	177
2.	ITALIA.....	177
3.	ESPAÑA	179
4.	BRASIL	181

CAPÍTULO TERCERO

DE LOS ACTOS SEXUALES ABUSIVOS

TEMA PRIMERO

CONCEPTO Y LEGISLACIÓN COMPARADA

1.	SOBRE ACCESO CARNAL CON MENORES PRESUNTAMENTE IMPÚBERES, (ART. 303).....	188
2.	SOBRE ACTO SEXUAL CON PERSONA EN ESTADO DE INCONSCIENCIA, (ART. 304).	189

3.	SOBRE CORRUPCIÓN DE MENORES, MEDIANTE TRATO LIBIDINOSO DIVERSO DEL ACCESO CARNAL	191
----	--	-----

TEMA SEGUNDO

TIPOS PENALES COMPRENDIDOS COMO ACTOS SEXUALES ABUSIVOS

1.	ACCESO CARNAL ABUSIVO CON MENOR	195
1.1.	CONCEPTO	195
1.2.	SUJETOS Y TIPICIDAD	199
1.2.1.	Sujeto activo	200
1.2.2.	Sujeto pasivo	200
2.	ACCESO CARNAL ABUSIVO CON INCAPAZ DE RESISTIR	203
2.1.	CONCEPTO	203
2.2.	SUJETOS Y TIPICIDAD	204
2.2.1.	Acceso carnal abusivo	204
2.2.1.1.	Sujeto activo	204
2.2.1.2.	Sujeto pasivo	205
2.2.2.	Acto sexual diverso del acceso carnal	205
2.2.2.1.	Sujeto activo	205
2.2.2.2.	Sujeto pasivo	205
2.2.3.	Condiciones del tipo	205
2.2.3.1.	Conducta	205
2.2.3.2.	Medios comisivos	205
2.2.3.2.1.	<i>Estado de inconsciencia</i>	206
2.2.3.2.2.	<i>Trastorno mental</i>	206
2.2.3.2.3.	<i>Incapacidad de resistir</i>	207
3.	ACTOS SEXUALES CON MENOR DE CATORCE (14) AÑOS	207
3.1.	CONCEPTO	207

3.2.	SUJETOS Y TIPICIDAD	209
3.2.1.	Conducta	210
3.2.2.	Realizar en la víctima actos eróticos diversos del acceso carnal.....	210
3.2.3.	Inducir al menor a cualquier práctica sexual ..	210

TEMA TERCERO

JURISPRUDENCIA NACIONAL Y EXTRANJERA

1.	COLOMBIA	211
2.	ITALIA	212
3.	ARGENTINA.....	213
4.	BRASIL	213

CAPÍTULO CUARTO

DISPOSICIONES COMUNES A LOS CAPÍTULOS ANTERIORES

TEMA PRIMERO

CIRCUNSTANCIAS DE AGRAVACIÓN

1.	CONCURSO DE DELINCUENTES	219
2.	ABUSO DE LA PARTICULAR AUTORIDAD	219
3.	SI LA VÍCTIMA QUEDARE EMBARAZADA	220
4.	SI SE PRODUCIERE CONTAMINACIÓN VENÉREA	220
5.	SUJETO PASIVO MENOR DE DIEZ (10) AÑOS DE EDAD	221

TEMA SEGUNDO

MATRIMONIO Y EXTINCIÓN DE LA ACCIÓN PENAL

1.	CONCEPTO	223
----	----------------	-----

2.1.	ITALIA	226
2.2.	ARGENTINA.....	226
2.3.	GUATEMALA	226
2.4.	PANAMÁ	227
2.5.	PUERTO RICO	227
2.6.	VENEZUELA	227

CAPÍTULO QUINTO

PROXENETISMO

TEMA PRIMERO

CONCEPTO Y LEGISLACIÓN COMPARADA

1.	LEAGISLACIÓN EXTRANJERA.....	237
1.1.	ITALIA.....	237
1.2.	ALEMANIA.....	239
1.3.	ARGENTINA	239
1.4.	BRASIL	241
1.5.	CUBA.....	242
1.6.	PANAMÁ	242
1.7.	EL SALVADOR	243
1.8.	VENEZUELA	244

TEMA SEGUNDO

LOS TIPOS PENALES COMPRENDIDOS BAJO EL RUBRO DE PROXENETISMO

1.	INDUCCIÓN Y CONSTREÑIMIENTO A LA PROSTITUCIÓN	245
1.1.	SUJETOS	247
1.2.	TIPICIDAD.....	248

1.2.	TIPICIDAD	248
1.2.1.	Conducta	248
1.2.2.	Constreñir	249
1.2.3.	Dolo específico	249
1.3.	CIRCUNSTANCIAS DE AGRAVACIÓN PUNITIVA	250
2.	TRATA DE PERSONAS	251
3.	ESTÍMULO A LA PROSTITUCIÓN DE MENORES	252

CAPÍTULO SEXTO
ENMIENDAS AL CÓDIGO DE 1936 Y RESEÑA HISTÓRICA
DEL CÓDIGO DE 1980

1.	VIOLENCIA CARNAL	255
2.	ABUSOS DESHONESTOS	256
3.	CORRUPCIÓN DE MENORES	259
4.	PROXENETISMO	260

TEMA PRIMERO

DELITO IMPERFECTO Y CONCURSO DE DELITOS

1.	TENTATIVA	261
1.1.	VIOLACIÓN	261
1.2.	ESTUPRO	262
1.3.	ACTOS SEXUALES ABUSIVOS	262
1.3.1.	Acceso carnal abusivo con menor de catorce (14) años	262
1.3.2.	Acceso carnal abusivo con incapaz de resistir	262
1.3.3.	Corrupción	263
1.4.	PROXENETISMO	263

2.	CONCURSO DE DELITOS	264
2.1.	VIOLACIÓN	264
2.2.	ESTUPRO	264
2.3.	ACTOS SEXUALES ABUSIVOS	265

TEMA SEGUNDO

ALGUNAS CUESTIONES MÉDICO-LEGALES

1.	DETERMINACIÓN DE LA EDAD DE LA VÍCTIMA.....	267
2.	VIOLENCIA Y DESFLORACIÓN.....	270
3.	EMBARAZO Y CONTAMINACIÓN VENÉREA.....	273

TEMA TERCERO

NECROFILIA Y DELITO

1.	CONCEPTO DEL PROFESOR URIBE CUALLA	275
----	--	-----

CAPÍTULO SÉPTIMO

ACOSO SEXUAL

PROYECTO DE LEY NÚMERO 174 DE 1995.....	279
COMENTARIO DEL DR. PABLO SALAH VILLAMIZAR	281
COMENTARIO DEL DR. ÁLVARO LUNA CONDE.....	282
COMENTARIO DEL DR. JAIME BARRERA MÁRQUEZ	284

CAPÍTULO OCTAVO

JURISPRUDENCIA

ACCESO CARNAL ABUSIVO EN MENOR DE CATORCE (14) AÑOS.....	289
--	-----

SENTENCIA N°. C-146 (MARZO 23 DE 1994) TIPO PENAL—EDAD/ACCESO CARNAL CON MENORES/CORRUPCIÓN DE MENORES	315
MENORES—PROTECCIÓN/ADOLESCENTES—PROTECCIÓN/MATRIMONIO DE MENORES	316
MATRIMONIO—CAPACIDAD/MATRIMONIO—JUSTIFICACIÓN DEL HECHO	316
ACLARACIÓN DE VOTO A LA SENTENCIA N°. C-146 DE MARZO 23 DE 1994	
SENTENCIA DE CONSTITUCIONALIDAD—CONTENIDO/CORTE CONSTITUCIONAL—LÍMITES	326
JURISPRUDENCIA (MAYO 8/96).....	327

ANEXOS

COMENTARIOS A LA LEY 360 DE 1997


AVANCES Y DIFICULTADES DE LA NUEVA LEY	345
LA LIBERTAD SEXUAL Y LA DIGNIDAD HUMANA COMO BIENES JURIDICAMENTE PROTEGIDOS	345
AVANCES Y DIFICULTADES DE LA LEY 360/97	351
LOS DERECHOS DE LAS VÍCTIMAS	357
CREACIÓN DE UNIDADES ESPECIALIZADAS PARA LA INVESTIGACIÓN Y DEL CARGO DEL PSICÓLOGO	358
DEROGATORIA DEL ARTÍCULO QUE EXTINGUÍA LA ACCIÓN PENAL POR EL HECHO DEL MATRIMONIO.....	359
DE LAS DIFICULTADES DE LA NUEVA LEY	361
CONSIDERACIONES SOBRE LAS MODIFICACIONES QUE INTRODUJO LA LEY 360 DE 1997 EN LOS DELITOS CONTEMPLADOS POR EL TÍTULO XI, LIBRO SEGUNDO, DEL DECRETO 100 DE 1980	362

COMENTARIOS A LA LEY 294 DE 1996

ALGUNAS CONSIDERACIONES SOBRE LA LEY 294 DE 1996	371
DELITOS ATENTATORIOS DE LA ARMONÍA Y LA UNIDAD FAMILIAR	372

BIEN JURÍDICO TUTELADO Y CARACTERÍSTICAS DE ESTOS DELITOS	373
REPERCUSIONES DE ESTA INTERPRETACIÓN EN LOS DELITOS SEXUALES ...	376

ESTADÍSTICAS SOBRE DELITOS

DELITOS COMETIDOS (ENERO 01- OCTUBRE 31 DE 1996) ... 	385
ESTADÍSTICA ESPECIALIZADA DE DELITOS CONTRA LA LIBERTAD Y EL PUDOR SEXUALES (ENERO 01- DICIEMBRE 31 DE 1996)	386
ACCESO CARNAL VIOLENTO (OCTUBRE 5 - DICIEMBRE 31 DE 1996)	387
ACTO SEXUAL VIOLENTO (OCTUBRE 5 - DICIEMBRE 31 DE 1996)	388
ACCESO ABUSIVO CON PERSONA PUESTA EN INCAPACIDAD DE RESISTIR (OCTUBRE 5- DICIEMBRE 31 DE 1996)	389
TENTATIVA DE ACCESO CARNAL VIOLENTO (OCTUBRE 5 - DICIEMBRE 31 DE 1996)	390
CORRUPCIÓN (OCTUBRE 5 - DICIEMBRE 31 DE 1996)	391
DELITOS COMETIDOS (ENERO A JUNIO DE 1997)	392