

# Índice general

## **Capítulo I**

### **ABUSOS SEXUALES**

§ 1.	Introducción.....	23
	a) Nueva estructura. Ideología de la ley 25.087. Bien jurídico protegido.....	23
	b) Consentimiento.....	29
§ 2.	Antecedentes legislativos nacionales.....	33
	a) Abuso sexual.....	33
	b) Sometimiento sexual gravemente ultrajante.....	36
	c) Violación.....	37
	d) Agravantes.....	40
	1. Agravantes comunes a los delitos del Capítulo II del Título VI.....	40
	2. Abuso sexual.....	42
	3. Sometimiento sexual gravemente ultrajante.....	44
	4. Violación.....	44
§ 3.	Normativa vigente.....	46
	a) Abuso sexual (art. 119, párr. 1º).....	47
	1. Bien jurídico protegido.....	47
	2. Tipo objetivo.....	48
	I. Acción.....	48
	II. Sujeto activo.....	52
	III. Sujeto pasivo.....	53
	IV. Ausencia de consentimiento válido.....	54
	IV.1. Menor de trece años.....	54
	IV.2. Violencia (antes, fuerza) y amenaza (antes, intimidación).....	56
	IV.3. Abuso coactivo o intimidatorio de relación de dependencia, autoridad o poder.....	59
	IV.4. Acoso sexual.....	61

IV.5. Cualquier otra causa que imposibilite un consentimiento libre. El error .....	62
IV.6. Privados de razón o de sentido y enfermos .....	65
IV.7. El error en la víctima .....	69
3. Tipo subjetivo. Distinción con tentativa de violación .....	70
4. Antijuridicidad .....	73
5. Culpabilidad .....	73
6. Consumación y tentativa .....	74
7. Concurso con otras figuras. Concurso aparente .....	75
8. Autoría y participación .....	76
9. Acción penal .....	79
b) Sometimiento sexual gravemente ultrajante .....	80
1. Remisión .....	80
2. Acción .....	80
c) Abuso sexual con acceso carnal .....	82
1. Introducción. Remisión .....	82
2. Tipo objetivo .....	83
I. Acción .....	83
II. Sujeto activo .....	91
III. Sujeto pasivo .....	93
3. Tipo subjetivo y el problema del error sobre la edad de la víctima .....	95
4. Antijuridicidad .....	99
5. Culpabilidad .....	100
6. Consumación y tentativa .....	100
7. Concurso de delitos .....	101
8. Agravantes .....	103
I. Grave daño en la salud física o mental de la víctima .....	103
II. Agravado por el vínculo con la víctima .....	105
III. Modo de comisión. Pluralidad de agentes o uso de armas .....	107
IV. En razón de su función (policías) .....	109
V. Contagio de enfermedad por contacto sexual .....	110
VI. Pluralidad de agravantes .....	111

## Capítulo II

### ESTUPRO

§ 1. Evolución legislativa .....	115
a) Figura básica .....	115
b) Agravantes .....	116
§ 2. Bien jurídico protegido y notas distintivas de la ley anterior .....	118
§ 3. Figura básica actual .....	121
a) Tipo objetivo .....	121
1. Acción .....	121

2. Sujeto activo.....	122
3. Sujeto pasivo .....	123
b) Tipo subjetivo.....	123
c) Antijuridicidad y culpabilidad. Remisión .....	124
d) Consumación, tentativa y concursos .....	124
e) Agravantes.....	124
f) Acción penal. Pena.....	125

**Capítulo III**

**AGRAVANTE POR MUERTE**

§ 1. Evolución legislativa.....	129
§ 2. Normativa vigente.....	130

**Capítulo IV**

**PROMOCION O FACILITACION  
ALA CORRUPCION O PROSTITUCION  
DE MENORES DE EDAD**

§ 1. Antecedentes legislativos nacionales.....	135
a) Figura básica.....	135
b) Agravantes.....	139
1. Todos los delitos del Título o Capítulo .....	139
2. Corrupción y/o prostitución.....	139
§ 2. Normativa vigente.....	142
a) Promover o facilitar la corrupción de menores .....	143
1. Bien jurídico protegido.....	143
2. Tipo objetivo .....	144
I. Acción .....	144
I.1. Corrupción.....	144
I.2. Promover o facilitar .....	148
II. Sujeto activo .....	151
III. Sujeto pasivo .....	151
3. Agravantes.....	152
4. Tipo subjetivo .....	156
5. Tentativa. Consumación.....	157
6. Autoría y participación .....	158
7. Concurso de delitos .....	158
b) Promover o facilitar la prostitución de menores.....	159
1. Bien jurídico protegido.....	159
2. Tipo objetivo .....	160

— Acción .....	160
1.1. Prostitución .....	160
1.2. Promover o facilitar .....	162
3. Remisión .....	163

### Capítulo V

#### **PROMOCION O FACILITACION DE LA PROSTITUCION DE MAYORES DE EDAD**

§ 1. Evolución legislativa .....	167
a) Figura básica .....	167
b) Agravantes .....	169
§ 2. Normativa vigente .....	169
a) Bien jurídico protegido .....	169
b) Tipo objetivo .....	173
1. Acción .....	173
I. Introducción. Remisión .....	173
II. Sin consentimiento .....	173
2. Sujetos .....	173
I. Activo .....	173
II. Pasivo .....	174
c) Tipo subjetivo .....	174
1. Dolo .....	174
2. Elementos subjetivos distintos del dolo .....	174
I. Animo de lucro .....	175
II. Satisfacción de deseos ajenos .....	176

### Capítulo VI

#### **EXPLOTACION ECONOMICA DE LA PROSTITUCION**

§ 1. Antecedentes legislativos nacionales .....	179
a) Figura básica .....	179
b) Agravantes .....	180
§ 2. Normativa vigente .....	180
a) Bien jurídico protegido .....	180
b) Tipo objetivo .....	181
1. Acción .....	181
2. Sujetos .....	182
3. Medios .....	182
c) Tipo subjetivo .....	182
d) Tentativa. Consumación .....	183

**Capítulo VII**

**PROMOCION O FACILITACION DE LA ENTRADA  
O SALIDA DEL PAIS DE MENORES O MAYORES  
DE EDAD PARA EJERCER LA PROSTITUCION**

§ 1.	Antecedentes legislativos nacionales.....	187
§ 2.	Normativa derogada.....	188
	a) Bien jurídico protegido.....	188
	b) Tipo objetivo.....	191
	1. Acción.....	191
	2. Sujetos.....	192
	c) Agravantes.....	193
	d) Tipo subjetivo.....	193
	e) Tentativa. Consumación.....	194
	f) Concurso de delitos.....	195

**Capítulo VIII**

**PORNOGRAFIA INFANTIL**

§ 1.	Antecedentes legislativos nacionales.....	199
§ 2.	Texto anterior a la ley 26.388.....	202
	a) Bien jurídico protegido.....	202
	b) Confusión de los arts. 128 y 129 del Código Penal.....	206
	c) Tipo objetivo.....	208
	1. Producción, publicación y distribución de imágenes porno- gráficas de menores de dieciocho años de edad.....	208
	I. Acciones.....	208
	— Imágenes pornográficas.....	212
	II. Sujeto activo.....	217
	III. Sujeto pasivo.....	217
	IV. Resultado.....	217
	2. Organización de espectáculos en vivo con escenas pornográfi- cas con menores de dieciocho años de edad.....	218
	I. Acción.....	218
	II. Sujeto activo.....	219
	III. Sujeto pasivo.....	219
	3. Facilitación del ingreso a espectáculos pornográficos o sumi- nistro de material pornográfico a menores de catorce años de edad.....	219
	I. Acciones.....	219
	II. Sujeto activo.....	222
	III. Sujeto pasivo.....	223
	d) Tipo subjetivo.....	224

e)	Antijuridicidad.....	225
f)	Culpabilidad.....	226
g)	Consumación y tentativa.....	226
h)	Concursos con otras figuras. Concurso aparente.....	227
i)	Autoría y participación.....	227
j)	Acción penal.....	228
§ 3.	Normativa vigente. Texto según ley 26.388.....	228
a)	Antecedentes relevantes.....	229
b)	Propósito y necesidad de la reforma. Bien jurídico protegido.....	230
c)	Tipo objetivo.....	236
	1. Acciones típicas.....	236
	I. Producción, financiación, oferta, comercialización, publicación, facilitación, divulgación y distribución de representaciones sexuales de menores de dieciocho años de edad.....	236
	II. Tenencia con fines de distribución o comercialización.....	239
	III. Tenencia para propio uso.....	243
	IV. Facilitación de acceso a espectáculos pornográficos. Suministro de material pornográfico.....	248
	IV.1. Imágenes pornográficas <i>versus</i> representaciones de actividades sexuales.....	248
	IV.2. Pornografía virtual, pornografía técnica, pseudo-pornografía.....	250
d)	Tipo subjetivo.....	253

## Capítulo IX

### EXHIBICIONES OBSCENAS

§ 1.	Antecedentes legislativos nacionales.....	259
§ 2.	Normativa vigente.....	261
a)	Bien jurídico protegido.....	261
b)	Tipo objetivo.....	263
	1. Acción.....	263
	I. Actos <i>versus</i> exhibiciones obscenas.....	263
	II. Obscenidad.....	264
	II.1. Concepto.....	264
	II.2. Inconstitucionalidad por imprecisión.....	269
	II.3. Interpretación: autoridad idónea, criterio.....	272
	II.4. Casos particulares.....	273
	II.5. Política criminal.....	276
	II.6. Legislación española.....	279
	2. Sujeto activo.....	282
	3. Sujeto pasivo.....	282
	I. Trascendencia a terceros. Consentimiento.....	282

4. Resultado.....	285
c) Tipo subjetivo.....	285
d) Antijuridicidad.....	287
e) Culpabilidad.....	287
f) Consumación y tentativa.....	287
g) Concurso con otras figuras. Concurso aparente.....	288
h) Autoría y participación.....	288
i) Acción penal.....	289
j) Agravantes.....	289

**Capítulo X**

**RAPTO**

§ 1. Antecedentes legislativos nacionales.....	293
§ 2. Normativa vigente.....	299
a) Bien jurídico protegido.....	299
b) Tipo objetivo.....	302
1. Acción.....	302
2. Sujeto activo.....	303
3. Sujeto pasivo.....	303
4. Medios. Ausencia de consentimiento válido.....	304
I. Violencia (fuerza) y amenaza (intimidación). Fraude.....	304
II. Menor de dieciséis años.....	306
c) Tipo subjetivo. Elemento subjetivo distinto del dolo. Error.....	307
d) Antijuridicidad.....	310
e) Culpabilidad.....	310
f) Consumación y tentativa.....	310
g) Concurso con otras figuras. Concurso aparente.....	311
h) Autoría y participación.....	313
i) Acción penal.....	314
j) Agravantes.....	314

**Capítulo XI**

**AVENIMIENTO**

§ 1. Antecedentes legislativos nacionales.....	317
§ 2. Régimen derogado: crítica.....	319
§ 3. Nueva regulación: el avenimiento.....	323
a) Introducción.....	323
b) Análisis detallado de los requisitos del avenimiento.....	325
1. Naturaleza jurídica.....	325
2. Delitos comprendidos.....	325
3. Propuesta de la víctima mayor de dieciséis años.....	326

4. Sujeto pasivo del avenimiento. Extensión a otros intervinientes en el delito. Relación afectiva preexistente.....	327
5. Contenido del avenimiento.....	328
6. Extinción de la acción. Aplicación de los arts. 76 <i>ter</i> y 76 <i>quáter</i> .....	328
7. Acción penal.....	329

### Capítulo XII

#### AGRAVANTE GENERICA

§ 1. Antecedentes legislativos nacionales.....	333
§ 2. Normativa vigente. Equiparación de partícipes y autores. Influencia del esquema de autoría.....	334

### Capítulo XIII

#### TRATA DE MAYORES Y MENORES

§ 1. Antecedentes legislativos nacionales.....	339
§ 2. Normativa vigente.....	344
a) Bien jurídico protegido. Antecedentes.....	344
b) Las acciones.....	350
c) Superposición y concurso de figuras.....	357
d) El tema del consentimiento.....	360
e) Las finalidades de explotación. Influencia de los antecedentes ...	368
f) Otras características de las figuras y de sus calificantes.....	371
g) Tipo subjetivo y elementos distintos del dolo.....	372
h) Concurso.....	375
i) Antijuridicidad.....	377
j) Culpabilidad.....	378

### Capítulo XIV

#### CRIMENES DE LESA HUMANIDAD

— Delitos sexuales en el Estatuto de Roma.....	381
--	-----

### Apéndice I

#### CRITERIOS JURISPRUDENCIALES

##### I — Abuso sexual

A. Bien jurídico protegido.....	389
---------------------------------	-----



B. Ley penal más benigna.....	389
C. Sorpresa .....	390
D. Beso violento o sorpresivo .....	390
E. Inmadurez sexual.....	391
F. Menor de edad .....	391
G. Principio de congruencia .....	392
H. Delito dependiente de instancia privada.....	392
I. Asesor de menores. Legitimación procesal. Convención sobre los Derechos del Niño .....	393
J. Competencia.....	393
K. Concurso de delitos .....	395
L. Graduación de la pena .....	395
M. Tentativa.....	396
N. Prueba .....	396
Ñ. Pericias psicológicas .....	399
O. Prueba testimonial.....	399
P. Víctimas menores de edad: declaraciones vertidas en Cámara Gesell. Incorporación por lectura.....	400
Q. Daños y perjuicios.....	401
R. Recurso de casación .....	401
S. Recurso de revisión .....	402
T. <i>Fellatio in ore</i> después de la reforma de la ley 25.087 .....	402
U. Agravantes.....	404
V. Derecho a la intimidad .....	414

II — *Estupro*

A. Configuración .....	414
B. Honestidad de la víctima. Inexperiencia sexual .....	415

III — *Muerte de la víctima*

A. Autoría y participación.....	416
B. Configuración .....	416
C. Libertad condicional: ley aplicable .....	417

IV — *Corrupción de menores*

A. Configuración. Dolo .....	418
B. Corrupción de menores agravada por haber sido cometida bajo amenaza .....	421
C. Corrupción de menores agravada por el vínculo .....	422
D. Ley penal más benigna.....	422
E. Concurso de delitos .....	422

V — *Promoción o facilitación de la prostitución de menores*

A. Configuración .....	423
B. Agravante: no configuración.....	423
C. Error de tipo.....	424
D. Concurso de delitos .....	424

- E. Promoción y facilitación de la prostitución agravada por el vínculo: acusada de facilitar la prostitución de su hija. Error de derecho inveni-  
cible..... 424

VI — *Prostitución de mayores*

- A. Configuración ..... 426  
B. Atipicidad ..... 426  
C. Derecho a la intimidad ..... 427

VII — *Explotación de la prostitución*

427

VIII — *Intimidación para el ejercicio de la prostitución*

- A. Proxenetismo y rufianería ..... 428  
B. Ley 12.331 de Profilaxis de las Enfermedades Venéreas ..... 429

IX — *Pornografía infantil*

- A. Publicidad y distribución de imágenes pornográficas. Configuración  
del delito ..... 430  
B. Atipicidad: envío de fotografías ..... 432  
C. Competencia: pornografía infantil a través de Internet ..... 432  
D. Competencia originaria de la Corte Suprema. Pornografía infantil .... 433  
E. Internet ..... 433

X — *Exhibiciones obscenas*

- A. Configuración ..... 433  
B. Competencia ..... 434

XI — *Rapto*

- A. Configuración ..... 435  
B. Concurso de delitos ..... 436  
C. Participación ..... 436

XII — *Avenimiento*

- A. Suspensión del juicio a prueba ..... 437  
B. Delitos de instancia privada ..... 437  
C. Aplicación del instituto de la *probation* a supuestos no considerados .... 438  
D. Avenimiento ..... 438

XIII — *Trata de personas*

- A. Trata de personas mayores y menores. Imprudencia de la aplicación  
retroactiva de la ley 26.364 ..... 438  
B. Esclavitud sexual y laboral. Mujeres indocumentadas de nacionali-  
dad paraguaya reclutadas mediante engaños y trasladadas hacia un  
lugar donde serían obligadas a ejercer la prostitución ..... 440  
C. Delito de trata de personas. Concurrencia con el delito de tráfico ilegal  
de personas. Procesamiento sin prisión preventiva ..... 441

*Apéndice II*

**PROYECTO LEGISLATIVO**

— *Anteproyecto de Código Penal de 2006*

..... 457

*Bibliografía general*..... 463