

MARIO M. PEREIRA GARMENDIA

Profesor de Derecho penal
Universidad de Navarra

BUSCANDO UN CONSENSO SOBRE
EL CONSENTIMIENTO
EN LOS DELITOS
SEXUALES

*Un enfoque desde la evolución de la legislación británica
y un aviso a navegantes (o a legisladores ociosos)*

Prólogo de

ELENA ÍÑIGO CORROZA

Profesora de Derecho penal
Universidad de Navarra

REUS
EDITORIAL

2022

editorial
B de *f*
Montevideo - Buenos Aires

Colección: Ciencias Penales, N° 6

Dirigida por: Mirentxu Corcoy Bidasolo, Catedrática de
Derecho Penal en la Universidad de Barcelona.

I.S.B.N.: 978-9915-650-40-1 (Latinoamérica)

I.S.B.N.: 978-84-290-2552-1 (España)

Depósito Legal M-27833-2021

En Madrid, España:

© Editorial Reus

C/ Rafael Calvo, 18. 2º C - 28010-Madrid (España)

Tels.: (+34) 91 521 3619, (+34) 91 522 3054

e-mail: reus@editorialreus.es

www.editorialreus.es

En Buenos Aires, República Argentina:

© Euros Editores S.R.L.

Av. Congreso 4744 (C1431AAP) - Tel./Fax: (005411) 4522-1483

e-mail: euroseditores@fibertel.com.ar

www.euroseditores.com

En Montevideo, República Oriental del Uruguay:

© B de F Ltda.

Buenos Aires 671 (CP 11000) - Tel./Fax: (00598) 2916-5238

e-mail: bdef@netgate.com.uy

www.editorialbdef.com

Impreso en la Argentina en el mes de febrero de 2022 por:

Eliás Porter Talleres Gráficos,

Plaza 1202, Ciudad autónoma de Buenos Aires

www.porter.com.ar

“A cada época la salva un puñado de hombres que tienen el coraje de ser inactuales”.

G. K. CHESTERTON

“Que nada nos limite, que nada nos defina, que nada nos sujete, que la libertad sea nuestra propia sustancia”.

SIMONE DE BEAUVOIR

“Quiero ver a un hombre golpeado como una pulpa sanguinolenta con un tacón alto metido en la boca, como una manzana en la boca de un cerdo”.

ANDREA DWORKIN

“Cuando una mujer alcanza el orgasmo con un hombre, solo está colaborando con el sistema patriarcal, erotizando su propia opresión”.

SHEILA JEFFREYS

“Todo el sexo, incluso aquel entre una pareja casada, es un acto de violencia perpetrado contra la mujer”.

CATHERINE MACKINNON

“Todos los hombres son violadores, y eso es lo que son. La guerra de los sexos acabará cuando ganemos las mujeres”.

MARILYN FRENCH

“Quel est ce roi [reine] des cons qui ne fera même pas un beau pendu avec sa gueule de Jean-foutre?”.

L. F. DESTOUCHES

ÍNDICE

AGRADECIMIENTOS	XIII
PRÓLOGO.....	XV

Capítulo I INTRODUCCIÓN

<i>Introducción</i>	1
---------------------------	---

CAPÍTULO II ESTADO DE LA SITUACIÓN PREVIO AL AÑO 1982

<i>Estado de la situación previo al año 1982</i>	9
--	---

CAPÍTULO III ESTADO DE LA SITUACIÓN ENTRE LOS AÑOS 1982 Y 2003

1. El precedente <i>R. vs. Olugboja</i>	15
2. El trasfondo del precedente <i>Olugboja</i> : el liberalismo jurídico-penal	22
3. Las ideas del precedente <i>Olugboja</i> : la cons- trucción liberal del consentimiento sexual ...	28

4. Extensión de la solución dogmática del precedente *Olugboja* a los casos de inconsciencia, capacidades disminuidas y engaño 40

Capítulo IV

ESTADO DE SITUACIÓN TRAS LA *SEXUAL OFFENCES ACT 2003*

1. De *Consent in Sex Offences* a *Setting the Boundaries* 49
2. La regulación del consentimiento en los arts. 74, 75 y 76 de la SOA 2003..... 53
3. La fundamentación iusfilosófica de la SOA 2003: el moralismo legal estricto 68
4. De cómo el legislador se dio de bruces contra los jueces 72

Capítulo V

SOBRE EL ESTADO ACTUAL DE LA SITUACIÓN

- Sobre el estado actual de la situación* 81

Capítulo VI

“LA PERSPECTIVA DE GÉNERO” EN LOS DELITOS SEXUALES

De buenas intenciones está empedrado el camino al infierno

- “La perspectiva de género” en los delitos sexuales.
De buenas intenciones está empedrado el
camino al infierno* 113

Capítulo VII

CONSENSUANDO EL CONCEPTO
DE CONSENTIMIENTO

La esterilidad del bien jurídico

<i>Consensuando el concepto de consentimiento: la esterilidad del bien jurídico.....</i>	141
--	-----

Capítulo VIII

CONSENSUANDO EL CONCEPTO
DE CONSENTIMIENTO

¡Es el riesgo típico, estúpido!

<i>Consensuando el concepto de consentimiento: ¡es el riesgo típico, estúpido!</i>	159
--	-----

Capítulo IX

A MODO DE CONCLUSIÓN

El único camino hacia el consenso...

<i>A modo de conclusión: el único camino hacia el consenso... ..</i>	191
--	-----

BIBLIOGRAFÍA	203
--------------------	-----

APÉNDICE NORMATIVO	211
--------------------------	-----