

GUSTAVO EDUARDO ABOSO

Doctor en Derecho - UNED, Madrid (España)
Profesor de Derecho Penal

Universidad de Buenos Aires; Universidad de Belgrano;
Universidad de Mar del Plata; Universidad de El Salvador;
Universidad del Azuay - Cuenca (Ecuador)

Defensor de Cámara de Casación y Apelaciones en lo Penal, Contravencional y
de Faltas del Poder Judicial de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires

DERECHO PENAL SEXUAL

*Estudio sobre los delitos contra
la integridad sexual*

Tercera edición ampliada y actualizada

Prólogo de

GONZALO D. FERNÁNDEZ

editorial
B de f
Montevideo - Buenos Aires

2024

Julio César Faira - Editor

ÍNDICE

PRÓLOGO A LA TERCERA EDICIÓN	XV
PRÓLOGO	XVII
PRESENTACIÓN	XXI
INTRODUCCIÓN A LA SEGUNDA EDICIÓN	1

Capítulo I

CONTENIDO Y ALCANCE DE LOS BIENES JURÍDICOS TUTELADOS POR LOS DELITOS SEXUALES

§ 1. Introducción	5
§ 2. Contenido y alcance de los bienes jurídicos protegidos por el derecho penal sexual	25
2.1. El pudor personal y el social	25
2.2. La fidelidad, la decencia pública y el orden de la familia	27
2.3. La libertad o reserva sexual en su sentido negativo	30
2.4. La autodeterminación sexual y la indemnidad sexual de los menores e incapaces	44
§ 3. Toma de postura	57

Capítulo II

EL ABUSO SEXUAL SIMPLE

§ 1. Bien jurídico	61
§ 2. Tipicidad objetiva	62
2.1. Sujeto activo	62
2.2. Sujetos pasivos	65
2.3. Acción típica	93
2.4. Consentimiento.....	176
§ 3. Tipicidad subjetiva	177
§ 4. Consumación y tentativa	186
§ 5. Prescripción	187

Capítulo III

ABUSO SEXUAL AGRAVADO POR SOMETIMIENTO

SEXUAL GRAVEMENTE ULTRAJANTE

§ 1. Introducción	193
§ 2. Sometimiento sexual gravemente ultrajante de menores de edad	207

Capítulo IV

ABUSO SEXUAL CON ACCESO CARNAL

§ 1. Bienes jurídicos tutelados	209
§ 2. Aspectos generales del abuso sexual por acceso carnal	212
§ 3. Concepto de acceso carnal	218
§ 4. Casos de penetraciones corporales e instrumentales análogas al acceso carnal	237
§ 5. Modalidades de comisión del abuso sexual con acceso carnal	238
§ 6. Vías de acceso carnal	246
§ 7. Modalidades de abuso sexual con acceso carnal discutidas o directamente no contempladas	252
§ 8. Sujeto activo	255
§ 9. Sujeto pasivo.....	260
§ 10. Tipicidad subjetiva	264
§ 11. Participación criminal	267
§ 12. Consumación y tentativa.....	268
§ 13. Concurso de delitos.....	269
§ 14. Prescripción	270

Capítulo V

DELITO DE ABUSO SEXUAL POR

APROVECHAMIENTO DE INMADUREZ SEXUAL

§ 1. Bien jurídico tutelado.....	275
§ 2. Tipicidad objetiva	279
2.1. Acciones típicas	279
2.2. Edad de la víctima	280
2.3. La inmadurez sexual.....	280
2.4. Situación de prevalimiento.....	285
§ 3. Sujeto activo	287
§ 4. Sujeto pasivo.....	288
§ 5. Tipicidad subjetiva	289
§ 6. Tentativa y consumación.....	291

§ 7. Figuras agravadas	292
§ 8. Concurso de delitos.....	292
§ 9. Ejercicio de la acción pública	293
§ 10. Prescripción	293
§ 11. Causales de agravación de lo injusto típico	293

Capítulo VI

CONSENTIMIENTO O ACUERDO DE LA VÍCTIMA

§ 1. Introducción	295
§ 2. Regulación del consentimiento	302

Capítulo VII

AGRAVANTES GENÉRICAS DE LOS ABUSOS SEXUALES

§ 1. Introducción	313
1.1. Cuando resultase un grave daño en la salud física o mental de la víctima	314
1.2. Agravación de la pena por la calidad del autor (ascendiente, descendiente, etc.)	320
1.3. Agravación de la pena por riesgo de contagio de una enfermedad de transmisión sexual grave ...	323
1.4. Agravación de la pena por la modalidad de comisión: concurso de dos o más personas o uso de armas	326
1.5. Agravación de la pena por la calidad del autor: funcionario policial o de seguridad en cumplimiento de funciones	333
1.6. Agravación de la pena por el aprovechamiento de la relación de convivencia con la víctima menor de dieciocho años	334

Capítulo VIII

ABUSO SEXUAL SEGUIDO DE MUERTE

Abuso sexual seguido de muerte.....	337
-------------------------------------	-----

Capítulo IX

PROMOCIÓN Y FACILITACIÓN DE LA CORRUPCIÓN

§ 1. Introducción	349
§ 2. Bien jurídico tutelado.....	352
§ 3. Tipicidad objetiva	355
3.1. Acciones típicas	355

3.2. Sujeto pasivo	370
3.3. Sujeto activo	371
§ 4. Tipicidad subjetiva	373
§ 5. Consumación y tentativa	374
§ 6. Tipos agravados de los delitos de facilitación y promoción de la corrupción	375
6.1. Tipos agravados en razón del medio empleado	376
6.2. Tipos agravados en función del vínculo o relación	379
§ 7. Concurso de delitos	380
§ 8. Prescripción	382

Capítulo X

PROMOCIÓN Y FACILITACIÓN DE LA PROSTITUCIÓN AJENA

§ 1. Introducción	385
§ 2. Bien jurídico	390
§ 3. Tipicidad objetiva	391
3.1. Concepto de prostitución	391
3.2. Acciones típicas	392
§ 4. Tipicidad subjetiva	396
§ 5. Consumación	396

FIGURAS AGRAVADAS DE LA PROMOCIÓN Y FACILITACIÓN DE LA PROSTITUCIÓN (ART. 126, CÓD. PENAL)

§ 1. Introducción	397
§ 2. Bien jurídico	397
§ 3. Tipicidad objetiva	398
3.1. Acciones típicas	398
§ 4. Tipicidad subjetiva	401
§ 5. Participación criminal	401
§ 6. Consumación y tentativa	402
§ 7. Concurso de delitos	403

Capítulo XI

PROXENETISMO

§ 1. Introducción	407
§ 2. Bien jurídico	408
§ 3. Tipicidad objetiva	408
3.1 Acciones típicas	408
§ 4. Tipicidad subjetiva	411

§ 5. Consumación y tentativa.....	412
§ 6. Concurso de delitos.....	412

Capítulo XII

LOS DELITOS DE DISTRIBUCIÓN DE IMÁGENES
DE ABUSOS SEXUALES DE MENORES,
ORGANIZACIÓN DE ESPECTÁCULOS
PORNOGRÁFICOS CON MENORES DE EDAD,
FACILITACIÓN DE ACCESO Y SUMINISTRO
DE MATERIAL PORNOGRÁFICO
(ART. 128 DEL CÓD. PENAL)

§ 1. Introducción. La incidencia de los medios de comunicación masivos en la posibilidad de comisión de este delito.....	415
§ 2. Bien jurídico	430
§ 3. Tipicidad objetiva	433
3.1. Acciones típicas	433
3.2. La punición de la tenencia para autoconsumo en la reforma introducida por la ley 27.436	453
3.3. Sujeto pasivo	464
3.4. Sujeto activo	464
3.5. Responsabilidad penal de los medios de comunicación.....	466
3.6. Responsabilidad penal del titular del computador	469
3.7. Responsabilidad penal de los padres, encargados o tutores de los menores de edad	469
3.8. Responsabilidad penal de las personas jurídicas	470
§ 4. El delito de organización de espectáculos en vivo con escenas pornográficas en las que participan menores de dieciocho años (art. 128, párrafo primero, del Cód. Penal)	471
§ 5. El delito de facilitación de acceso a espectáculos pornográficos o suministro de material pornográfico a menores de catorce años (art. 128, párrafo cuarto, Cód. Penal).....	472
§ 6. Tipicidad subjetiva	473
§ 7. Consumación y tentativa	474
§ 8. Casos jurisprudenciales	476
§ 9. Prescripción de la acción penal	479
§ 10. Consecuencias penológicas	480
§ 11. Investigación criminal y tutela del derecho a la privacidad	485
§ 12. El agente encubierto informático	485

Capítulo XIII

DELITO DE EXHIBICIONISMO

§ 1. Bien jurídico	495
§ 2. Tipicidad objetiva	499
2.1. Acciones típicas	499
2.2. Concepto de obsceno	501
2.3. Publicidad de la conducta de exhibicionismo .	506
2.4. Consentimiento del afectado y lo involuntario de la exhibición.....	511
2.5. Naturaleza de este delito	513
2.6. Delito de participación necesaria.....	513
§ 3. Tipicidad subjetiva	515
3.1. Participación criminal	515
3.2. Sujeto pasivo	516
§ 4. Antijuridicidad	517
§ 5. Imputabilidad	517
§ 6. Consumación y tentativa.....	518
§ 7. Concurso de delitos.....	518
§ 8. Prescripción y abono de la multa.....	519
§ 9. Ejercicio de la acción pública	519

Capítulo XIV

DELITO DE RAPTO SEXUAL

§ 1. Bien jurídico	523
§ 2. Delito de rapto propio.....	525
2.1. Acciones típicas	526
2.2. Sujeto activo y pasivo.....	528
§ 3. Tipicidad subjetiva	528
§ 4. Consumación y tentativa.....	529
§ 5. Prescripción	530
§ 6. Participación criminal	530
§ 7. Agravación del rapto sexual en función de la edad de la víctima	530
§ 8. El delito de “rapto impropio”.....	531
§ 9. Concurso de delitos.....	532

Capítulo XV

CONTACTO TELEMÁTICO CON FINES SEXUALES
CON MENORES DE EDAD

Contacto telemático con fines sexuales con menores de edad	535
---	-----

Capítulo XVI

PARTICIPACIÓN DE ORGANISMOS PÚBLICOS Y PRIVADOS
EN LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS DE LA VÍCTIMA Y
LOS CASOS DE PUNICIÓN EQUIPARADA AL AUTOR
EN LOS DELITOS SEXUALES

§ 1. La derogada institución del avenimiento.....	557
§ 2. Casos de equiparación punitiva a la pena prevista para el autor del delito sexual.....	558

Capítulo XVII

AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN EN
LOS DELITOS SEXUALES

§ 1. Concepto y clasificación de los delitos de propia mano.....	559
§ 2. La autoría en los delitos sexuales	564
2.1. Autoría directa	564
2.2. Coautoría en los delitos de abusos sexuales ..	569
§ 3. El error en la participación	582
§ 4. Tentativa en la coautoría	587
§ 5. Causales de agravación de la pena basada en la pluralidad de agentes	588
§ 6. Autoría mediata en los delitos sexuales	591
§ 7. Autoría y participación mediante omisión.....	594
§ 8. Autoría y participación en el delito de estupro (art. 120, Cód. Penal)	598
§ 9. Autoría y participación en los delitos de promoción y facilitación de la corrupción (art. 125, Cód. Penal).....	598
§ 10. Prostitución forzada, trata de personas y organizaciones criminales.....	600
§ 11. Autoría y participación en los delitos de distribución de imágenes pornográficas de menores de dieciocho años (art. 128, Cód. Penal)	605
§ 12. Autoría y participación en los delitos de exhibiciones obscenas (art. 129, Cód. Penal).....	608
§ 13. Autoría y participación en el delito de rapto sexual (art. 130, Cód. Penal).....	610
§ 14. Exceso del autor y su influencia en la participación .	610
§ 15. Comunicabilidad de las circunstancias de atenuación y agravación de la pena	611
§ 16. Equiparación punitiva al autor de determinados sujetos	613

Capítulo XVIII

CONSUMACIÓN Y TENTATIVA DEL ABUSO SEXUAL
Y SUS FIGURAS AGRAVADAS

§ 1. Tentativa	615
§ 2. Consumación	620

Capítulo XIX

LA COAUTORÍA EN EL DELITO DE
LESA HUMANIDAD, CON ESPECIAL REFERENCIA A LA
VIOLACIÓN GRUPAL COMETIDA POR
INTEGRANTES DEL GRUPO CRIMINAL

§ 1. Introducción	623
§ 2. Los hechos y su valoración jurídica	624
§ 3. Los tipos de participación en el derecho penal internacional	627
§ 4. La autoría en los delitos de propia mano, con especial referencia a los delitos sexuales	648
§ 5. La coautoría en el delito de violación	658
§ 6. Breve reseña de la jurisprudencia internacional en materia de delitos sexuales	670
§ 7. La admisión de la coautoría en el caso analizado	677
§ 8. Palabras finales	681
BIBLIOGRAFÍA.....	685