

Silvina Andrea Bentivegna

Violencia familiar

Violencia contra la mujer. Maltrato y abuso sexual en la infancia

- Análisis bajo el Código Civil y Comercial de la Nación

Violencia familiar, infanto-juvenil, y violencia escolar. «Bullying».
Análisis de las leyes de protección contra la violencia familiar.
Asesoramiento en violencia familiar. Medidas cautelares. Continuidad
de proceso. La violencia contra la mujer desde un enfoque penal:
femicidios. Procedimiento en violencia familiar en la CABA y provincia
de Buenos Aires. Análisis de casos prácticos. Acciones de fondo derivadas
de la denuncia por violencia familiar. El abuso sexual en la infancia:
marco psicológico y jurídico. Suspensión del juicio a prueba.
En Anexo: Modelos de escritos. Directorio de instituciones,
organismos y centros de atención a las víctimas

- Prólogo de **Carlos Rozansky**



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA • EDITOR

Índice general

Prólogo	9
Introducción	11
Capítulo I	
Violencia familiar, infanto-juvenil, y violencia escolar. «Bullying»	
§ 1. La violencia familiar y violencia contra la mujer	25
a) Concepto	25
— Leyes nacionales y provinciales	26
b) Violencia familiar en el CC y en el CCCN	28
§ 2. Maltrato infanto-juvenil	34
a) Concepto y tipos de maltrato. Indicadores. Legitimación profesional. La prohibición del castigo corporal en el CCCN	34
b) Maltrato infantil a la luz de la Convención sobre los Derechos del Niño	41
§ 3. «Bullying» - violencia escolar. Concepto. Características. Víctima y agresores. Factores de riesgo. Responsabilidad de las instituciones educativas. Ley 26.892 para la Promoción de la Convivencia y el Abordaje de la Conflictividad Social en las Instituciones Educativas	44
a) Concepto. Características. Víctima y agresores. Factores de riesgo	44
b) Ley para la Promoción de la Convivencia y el Abordaje de la Conflictividad Social en las Instituciones Educativas (ley 26.892)	45
Capítulo II	
Asesoramiento y violencia familiar	
§ 4. Modalidad de asesoramiento	47
a) Introducción	47
b) Etapas	48
1. Primera etapa	48
I. La intervención interdisciplinaria	49
II. Significancia de la primera consulta	50
II.1. Desde la consultante	50
II.2. Desde la/el abogada/o	50

■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Admisibilidad en juicios de alimentos y actuaciones por violencia familiar	114
2. Admisibilidad en juicios de alimentos, medidas precautorias, simulación de un bien para eludir el pago de alimentos y actuaciones por violencia familiar	114
3. Provisionalidad	114
b) Cuidado personal provisorio en la violencia familiar. Responsabilidad parental. CCCN	115
■ <i>Jurisprudencia</i>	119
c) Derecho de comunicación provisorio. Responsabilidad parental. Vinculación paterno-filial. Derecho del niño a ser oído. Interés superior del niño. Capacidad progresiva. CCCN	120
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Derecho de comunicación entre padres e hijos	123
2. Suspensión del derecho de comunicación	123
3. Revinculación	123
4. Abuso sexual en niñas, niños y adolescentes	124
§ 15. Medidas proteccionales y excepcionales. Control de legalidad (ley 26.061). Abogado del niño. Medida de abrigo (ley 12.398)	124
a) Ley 26.061 de Protección Integral de los Derechos de las Niñas, Niños y Adolescentes	124
b) Ley 12.398 de la Promoción y Protección Integral de los Derechos de los Niños	127
c) La figura del abogado del niño en los procesos judiciales. Ley 26.061. Ley 14.568. CCCN	131
§ 16. Plazo de la medida cautelar	132
§ 17. Incumplimiento de la medida cautelar	133
■ <i>Jurisprudencia</i>	
— Desobediencia. Pena mayor a la pedida por el fiscal. Agravantes. Violencia de género. <i>Ne bis in idem</i>	137

Capítulo V

Continuidad de proceso

§ 18. Diagnóstico de interacción familiar	139
— Diagnóstico de interacción familiar. Pruebas. Principio de libertad probatoria. Principio de obtención de la verdad material	139
§ 19. Audiencias en los procesos por violencia familiar	142
— Audiencia. Tratamientos. Notificación del informe de interacción familiar	142
§ 20. Mediación en los procesos por violencia familiar	143
§ 21. Seguimiento del proceso	147
— Los arts. 14 de la ley 12.569 y 34 de la ley 26.485	147
§ 22. Recursos	147
§ 23. Daños y perjuicios derivados de la violencia de género	148
§ 24. Comentario a fallo: «Q. R. B. y otro c. Provincia de Córdoba s/Ordinario, daños y perjuicios otras formas de responsabilidad extracontractual, recurso de apelación». Sentencia del 23 de julio de 2014. Cámara de Apelaciones en lo Civil y Comercial de Córdoba	149

Capítulo VI

La violencia contra la mujer desde un enfoque penal

§ 25. El delito de amenazas	153
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Amenazas coactivas. Tipificación. Violencia de género. Constitucionalidad del art. 50 del Código Penal	155
2. Amenazas. Desobediencia. <i>Ne bis in idem</i> . Hecho único constitutivo de dos infracciones. Violencia de género	155
3. Amenazas. Violencia de género. Imputabilidad	155
§ 26. La contravención del hostigamiento	156
§ 27. Las lesiones	158
— Fallo: «G. C. A. s/ Lesiones gravísimas». Sentencia del 14/4/14. Tribunal Oral en lo Criminal de La Plata	158
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Lesiones graves. Violencia de género. Convención de Belém do Pará. Recurso de la querrela. Recurso de casación. Admisibilidad. Absolución del acusado. Prescripción de la acción penal	162
2. Lesiones leves. Amenazas. Violencia doméstica. Sentencia. Motivación. Prueba testimonial. Incorporación por lectura. Lesiones. Pena. Atenuantes o agravantes. Reincidencia. Violencia de género	163
3. Lesiones leves. Violencia de género. Alcances de la reconciliación. Igualdad. Convención de Belém do Pará	163
4. Lesiones leves. Violencia de género. Convención de Belém do Pará. Sentencia condenatoria. Recurso de casación. Rechazo	164
§ 28. La violación y el abuso	164
a) La denuncia	165
b) La prueba	165
c) El sentir de la mujer víctima	166
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Abuso sexual. Sobreseimiento. Fundamentación aparente. Nulidad. Convención de Belém do Pará. Violencia de género	167
2. Abuso sexual con acceso carnal. Extracción compulsiva de sangre. Derecho a la intimidad. Art. 218 bis del Código Procesal Penal de la Nación. Derecho a la verdad. Delito de violencia contra la mujer. Garantía contra la autoincriminación	167
3. Abuso sexual con acceso carnal. Plazo razonable. Declaraciones de la víctima. Testigos de oídas. Agravante por la condición de enfermero de la víctima	167
4. Abuso sexual con acceso carnal. Violencia de género. Derecho al control de la prueba. Incorporación por lectura. Sentencia. Motivación	168
5. Abuso sexual. <i>Fellatio in ore</i> . Robo con armas. Acreditación de la utilización del arma. Violencia de género. Principio de legalidad	169
§ 29. El delito de femicidio	169
a) Acerca del femicidio y su incorporación al derecho interno. Circularidad de la violencia de género. Código Penal argentino y ley 26.791	169
b) Casos jurisprudenciales en Argentina	173
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Homicidio calificado por el vínculo. Emoción violenta. Validez del allanamiento. Registros audiovisuales de las audiencias. Prueba del hecho. Alevosía	175

2. Homicidio. Alevosía. <i>Reformatio in pejus</i> . Atenuantes. Violencia de género	176
3. Homicidio. Alevosía. Sentencia. Motivación. Violencia de género	176
4. Homicidio. Garantía de imparcialidad. Pena. Rechazo del planteo de nulidad. Dosimetría punitiva. Violencia de género	177
5. Homicidio culposo. Prueba testimonial. Amenazas. Calificación del hecho. Dolo. <i>Reformatio in pejus</i> . Violencia de género	177
§ 30. Legislación en materia de violencia contra la mujer y femicidio en Italia y España	178
§ 31. Femicidio en Italia y España	181

Capítulo VII

Procedimiento en violencia familiar en la CABA y provincia de Buenos Aires. Análisis de casos prácticos

§ 32. Principios del procedimiento	191
§ 33. La denuncia en violencia familiar	192
§ 34. Oficina de violencia doméstica	192
a) Oficina de Violencia Doméstica en la CABA	192
1. Funciones	193
2. Miembros	194
3. Trámite administrativo en la Oficina	195
4. La entrevista	195
5. La situación de riesgo	196
6. Lesiones físicas	196
7. Abusos sexuales	196
8. Personas víctimas menores de edad o incapaces y abuso sexual infantil	196
9. Víctimas menores de edad o incapaces	196
10. Informes	197
11. Derivación del caso	197
12. Derivación a la justicia penal	197
13. Derivación al juez ya interviniente	197
14. Colaboración de las fuerzas de seguridad	197
15. Derivaciones no judiciales	197
16. Resoluciones que se adopten	197
17. Seguimiento de los casos	198
b) Oficina de Violencia Doméstica en el interior del país	198
1. La Oficina de Violencia Familiar en Salta	198
2. La Oficina de Violencia Familiar en Santiago del Estero	198
3. La Oficina de Violencia Familiar en Santa Cruz	198
4. La Oficina de Violencia Familiar en Tucumán	198
c) Estadísticas de la OVD en la CABA	199
§ 35. Comisaría de la Mujer y la Familia	199
a) Atención en las Comisarias de la Mujer y la Familia	199
b) Oficinas de Atención a las Víctimas de Violencia de Género	199
§ 36. Unidades funcionales de instrucción y juicio especializadas en conflictos sociales, familiares y delitos contra la integridad sexual	200
a) Competencia	200

b) Procedimiento frente a la violencia de género	200
c) Procedimiento frente al incumplimiento de los deberes de asistencia familiar	201
d) Procedimiento frente al delito de desobediencia	202
e) Procedimiento frente al abuso sexual con menor víctima	202
§ 37. Solicitud de medidas de protección frente a determinados casos. Análisis	203
a) Medida de prohibición de acercamiento	203
1. Incumplimiento de medida cautelar vigente. Prohibición de acercamiento/exclusión	203
2. Retiro de efectos personales	203
b) Alimentos provisorios	204
1. Incumplimiento de medida cautelar vigente. Fijación de cuota de alimentos provisorios. Cuando el denunciado trabaja de manera registrada	204
2. Incumplimiento de medida cautelar vigente. Fijación de cuota de alimentos provisorios. Cuando el denunciado trabaja de manera no registrada	204
3. Medida cautelar que omite fijar alimentos provisorios	205
c) Exclusión del hogar conyugal	205
— Medida cautelar por la cual el denunciado es excluido del hogar y sus herramientas de trabajo se encuentran en la casa de la cual fuera excluido	205
d) Medida cautelar próxima a vencerse o ya vencida	205
e) Informe de interacción del CIPVF	206
f) Medida cautelar. Prohibición de acercamiento hacia la madre denunciante. Ampliación a los hijos	206
g) Restitución de hijos	207
h) Desistimiento de denuncia	208
i) Sospecha de abuso sexual en niñas, niños y adolescentes	208
j) Medida cautelar vigente. Asesoramiento	208
k) La denuncia de violencia familiar se encuentra paralizada y/o archivada	209
l) Denuncias cruzadas	209
m) Citación por el servicio social del juzgado	209
n) Denuncia por impedimento de contacto	210
ñ) Solicitud del dispositivo alerta mujeres agredidas (D.A.M.A.)	210
o) Audiencias conjuntas	211

Capítulo VIII

Acciones de fondo derivadas de la denuncia por violencia familiar

§ 38. La violencia intrafamiliar en el matrimonio. El divorcio y la demanda de daños y perjuicios	213
a) Introducción	213
b) La tolerancia en el matrimonio	214
c) La gravedad en las injurias en el CC	215
d) La agresión física y psicológica en el matrimonio	220
e) La reparación del daño moral	221
— Fallo: «M.J.E. c. P.B.C.T. s/Divorcio». Sentencia del 30/4/14. Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil, Sala I	221
§ 39. Derecho de comunicación después de la denuncia por violencia familiar	224

Capítulo IX

El abuso sexual en la infancia

§ 40. El abuso sexual infantil desde una mirada psicológica	227
a) Concepto	227
b) Etapas	229
c) Indicadores del abuso sexual en la infancia	231
d) Tipos de abusos sexuales	233
e) Teoría sobre la expresión proyectiva infantil	235
1. Introducción	235
2. ¿Qué es la proyección?	237
3. El dibujo	239
f) La sistematización del juego proyectivo	243
1. Introducción	243
2. ¿Qué se transcribe?	245
3. Selección e interpretación	245
4. Sustento y fundamentación	249
g) El mito de la falsa denuncia	249
§ 41. El abuso sexual infantil desde una mirada jurídica	254
a) El pudor, la honestidad y la autodeterminación sexual. El bien jurídico a proteger	254
b) El abuso sexual simple	257
1. Bien jurídico	257
2. Sujeto activo	257
3. Sujeto pasivo menor de trece años	257
4. Sujeto pasivo por superioridad y/o autoridad	258
5. La acción típica	259
6. El infante menor de trece años y el infante menor de dieciocho años. La convivencia con el abusador. La relación de dependencia y autoridad. Su agravante	260
7. El dolo y el error en el abuso sexual simple	263
c) El abuso sexual en niñas, niños y adolescentes agravado por sometimiento sexual gravemente ultrajante	264
d) El abuso sexual en niñas, niños y adolescentes con acceso carnal	266
e) El abuso sexual en niñas, niños y adolescentes por aprovechamiento de la inmadurez sexual	268
f) Promoción y facilitación de la corrupción	269
g) <i>Grooming</i> . Ciberacoso sexual. Delitos de distribución de imágenes pornográficas	272
1. La comisión del delito	272
2. El tratamiento	273
3. El <i>cibergrooming</i>	274
— Fallo: «P. L. E. s/Infracción art. 128, párr. 1º, CP»: producir/publicar imágenes pornográficas con menores de dieciocho años. Sentencia del 4 de abril de 2012. Cámara de Apelaciones en lo Contravencional y de Faltas de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	276
§ 42. Procedimiento en los casos de abuso sexual en la infancia en la CABA y provincia de Buenos Aires	280
a) La denuncia	280

b) El exámen médico forense	282
c) La Cámara Gesell con videofilmación. El testimonio del niño	282
1. Su naturaleza jurídica	284
2. El porqué de la videofilmación	285
§ 43. El abuso sexual en la infancia en el orden internacional	286
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Abuso sexual. Interés superior del niño. Violencia de género. Prueba de cargo. Sentencia. Motivación	287
2. Abuso sexual agravado. Encargado de la guarda de la víctima. Violencia de género	288
3. Abuso sexual agravado. Menores. Situación de convivencia. Violencia de género. Amenazas coactivas. Convención de Belém do Pará	288
4. Abuso sexual con acceso carnal. Prueba. Apreciación. Calificación legal. Individualización de la pena. Violencia de género	289
5. Abuso sexual. <i>Fellatio in ore</i> . Robo con armas. Acreditación de la utilización del arma. Violencia de género. Principio de legalidad	289
6. Promoción de la corrupción de un menor de doce años de edad. Violación. <i>Fellatio in ore</i> . Abuso deshonesto. Requerimiento de elevación a juicio. Principio de congruencia. Delito de peligro abstracto. Plazo razonable. Tratados de derechos humanos	290
7. Trata de personas. Configuración. Situación de vulnerabilidad	291
8. Trata de personas. Falta de fundamentación. Prueba testimonial. No valoración de los dichos de todos los testigos. Rechazo. Víctima de doce años de edad. «Captación»	291
9. Trata de personas. Suministro gratuito de estupefacientes. Sentencia. Motivación	291
10. Excarcelación. Recurso de casación. Sentencia definitiva. Cuestión federal. Doble conforme. Trata de personas	292
11. Suspensión del juicio a prueba. Abuso sexual. Convención de los Derechos del Niño. Violencia de género	293
12. Suspensión del juicio a prueba. Oposición del Ministerio Público Fiscal. Razones de política criminal. Convención de Belém do Pará. Ley 24.632. Abuso sexual. Lesiones leves	293

Capítulo X

Suspensión del juicio a prueba

§ 44. <i>Probation</i> desde una mirada del abuso sexual y la violencia de género	295
a) Introducción	295
b) Concepto	295
c) Desviación de conducta	296
d) Finalidad	296
e) Fallo: «P., M. de los A. p.s.a. abuso sexual simple —recurso de casación—»	297
1. Hechos	297
2. La sentencia	298
3. Orden internacional	298
f) Avenimiento y <i>probation</i>	299
g) Conclusión	300
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Violencia de género. Doctrina «Góngora»	301

2. Delitos de violencia contra la mujer. Convención de Belém do Pará. Improcedencia	301
3. Omisión audiencia del art. 293 del CPPN. Defensa en juicio.	302
4. Recurso de casación. Inadmisibilidad	302
5. Lesiones graves	303
6. Amenazas	303
7. Responsabilidad internacional del Estado argentino	303

Conclusión

-----	305
-------	-----

Anexo I

Denuncia por violencia familiar.

Modelos de escritos, oficios, testimonios y cédulas

1. Constituye domicilio legal. Solicita ampliación. Solicita dispositivo D.A.M.A. Solicita se libre oficio	307
2. Constituye domicilio legal. Autoriza. Solicita dispositivo D.A.M.A. Acredita oficio ..	308
3. Solicita prórroga de la medida preventiva. Solicita se libre oficio	309
4. Solicita prórroga de medida cautelar. Solicita se libre oficio. Acompaña documental	310
5. Constituye domicilio. Solicita prórroga de medida cautelar. Solicita remisión de expediente	311
6. Acredita diligenciamiento de oficio	312
7. Manifiesta. Solicita se intime. Solicita régimen asistido	313
8. Constituye domicilio legal. Manifiesta. Solicita cambio de audiencia	313
9. Solicita se intime. Manifiesta	314
10. Solicita se provea. Se libre copia certificada	314
11. Manifiesta. Devuelve oficio	315
12. Denuncia incumplimiento. Manifiesta. Solicita intervención de la justicia penal. Acompaña	315
13. Denuncia incumplimiento. Manifiesta. Solicita intervención de la justicia penal ..	316
14. Renuncia patrocinio letrado. Se notifica	317
15. Renuncia patrocinio letrado	318
16. Desiste denuncia. Renuncia patrocinio letrado	318
17. Acredita tratamiento	319
18. Denuncia nuevos hechos. Manifiesta. Solicita urgente restitución de hijo. Solicita se libre oficio	319
19. Denuncia nuevos hechos. Manifiesta. Solicita prórroga cautelar	321
20. Denuncia incumplimiento. Manifiesta. Solicita se libre oficio. Solicita se designe consigna	322
21. Denuncia nuevos hechos. Solicita prórroga de medida cautelar. Solicita se asigne consigna policial con acompañamiento de figura policial. Retiro de documentación ..	323
22. Solicita se fije cuota alimentaria. Denuncia caudal económico. Solicita se libre oficio	324
23. Constituye domicilio legal. Solicita retiro de efectos personales. Solicita se libre mandamiento. Solicita remisión de expediente	325
24. Solicita habilitación de feria. Solicita prórroga de medidas cautelares. Solicita prórroga de medida preventiva. Consigna policial	326

25. Manifiesta. Solicita se libre oficio	327
26. Contesta memorial	328
27. Mandamiento de exclusión	331
28. Denuncia domicilio. Solicita reserva	332
29. Modelos de cédulas de notificación	333
30. Modelos de oficios judiciales	335

Anexo II

Abuso sexual infantil

Modelos de querrela, constitución de particular damnificada y escritos

1. Asume rol querellante	341
2. Se presenta como particular damnificada	345
3. Acompaña informe complementario	349
4. Manifiesta. Solicita audiencia testimonial. Solicita se provea prueba. Solicita se ordene examen mental	350
5. Acompaña documentación. Da cumplimiento	350
6. Designa perito de parte	351
7. Solicita audiencia testimonial en Cámara Gesell. Solicita examen mental obligatorio. Solicita secuestro y pericia de computadora y celular	351
8. Solicita se libre oficio	352
9. Defensa opone excepciones previas. Ofrece pruebas. Acompaña boleta de aportes-ley 6716	352

Anexo III

Acciones de fondo derivadas del proceso por violencia familiar y abuso sexual infantil

Modelos de medidas precautorias, divorcio vincular, daños y perjuicios, régimen de visitas, alimentos y tenencia

1. Contesta demanda. Pide su rechazo con costas	359
• Modelo I	359
• Modelo II	363
2. Promueve demanda de alimentos y tenencia	365
3. Promueve juicio ordinario por daños y perjuicios	369
4. Promueve demanda de divorcio vincular	374

Anexo IV

Directorio de instituciones, organismos y centros de atención a las víctimas

-----	379
-------	-----

Bibliografía general

-----	405
-------	-----