

JOSE PECO

PROFESOR DE DERECHO PENAL EN LAS UNIVERSIDADES
DE BUENOS AIRES Y LA PLATA

EL UXORICIDIO
POR
ADULTERIO

ESTUDIO DE UNA MODALIDAD
DEL ARTICULO 82 DEL
CODIGO PENAL

PROLOGO

DE

LUIS JIMÉNEZ DE ASÚA

PROFESOR DE DERECHO PENAL EN LA UNIVERSIDAD DE MADRID



BUENOS AIRES
VALERIO ABELEDO, EDITOR—LIBRERIA JURIDICA
CALLE LAVALLE 1368-74
1929

INDICE

| | |
|----------------------------|---|
| Prólogo | V |
| Bibliografía general | 1 |

CAPITULO PRIMERO

Psicología del uxoricida

| | |
|--|----|
| Bibliografía | 16 |
| I.—Método: | |
| 1º Uxoricida y uxoricidio | 20 |
| 2º Personalidad psicológica y personalidad antropológica | 21 |
| II.—Las pasiones en la escuela clásica: | |
| 1º División de las pasiones | 24 |
| 2º Crítica | 25 |
| III.—El delincuente pasional en la escuela positiva: | |
| 1º Concepto | 26 |
| 2º Réplica | 27 |
| 3º Tréplica | 29 |
| 4º Uxoricida emocional y uxoricida pasional | 30 |
| IV.—Caracteres psicológicos del uxoricida: | |
| 1º Intuición de Shakespeare | 30 |
| 2º Rasgos descollantes | 32 |
| V.—Distinción entre el verdadero uxoricida emocional o pasional y el uxoricida emocional o pasional disfrazado: | |
| 1º Valor | 66 |
| 2º Diferencias | 66 |

CAPITULO SEGUNDO

Fundamento del uxoricidio

| | |
|--|-----|
| Bibliografía | 72 |
| I.—La desposesión: | |
| 1º Concepto general | 76 |
| 2º Concepto de Filangieri | 77 |
| 3º Concepto de Westermarek | 78 |
| 4º Concepto de Mazzarella | 79 |
| 5º Réplica | 80 |
| II.—Fundamentos: | |
| A) Legislación | 81 |
| B) Amor libre | 85 |
| C) Relación entre la fragilidad del vínculo matrimonial y la marcha del uxoricidio | 90 |
| D) Sexo | 101 |
| E) El divorcio | 106 |
| F) Homicidio entre coparticipantes | 110 |
| G) El perdón | 113 |
| H) Zoología | 117 |

CAPITULO TERCERO

La sanción en la doctrina

| | |
|---|-----|
| Bibliografía | 122 |
| I.—Examen general de las doctrinas que conceden la excusa absolutoria: | |
| 1º Glosa | 129 |
| 2º Crítica | 129 |
| II.—Examen particular: | |
| A) El uxoricidio justificado por las leyes naturales. | |
| 1º Fundamento | 130 |
| 2º Crítica | 131 |

| | |
|--|-----|
| B) El uxoricidio como único expediente de liberación donde no existe el divorcio. | |
| 1º Fundamento | 134 |
| 2º Crítica | 134 |
| C) Doctrina de la reivindicación del honor ultrajado. | |
| 1º Fundamento | 136 |
| 2º Crítica | 136 |
| D) Doctrina de la dificultad de la reincidencia y del imperio de la pasión parecida a la locura. | |
| 1º Fundamento | 145 |
| 2º Crítica | 145 |
| E) Doctrina del menoscabo a la autoridad marital. | |
| 1º Fundamento | 153 |
| 2º Crítica | 153 |
| F) Doctrina del justo dolor. | |
| 1º Fundamento | 157 |
| 2º Crítica | 157 |
| G) Doctrina de la emoción o pasión que priva de la conciencia o libertad del acto. | |
| 1º Fundamento | 161 |
| 2º Crítica | 163 |
| H) Doctrina del impulso ético irresistible. | |
| 1º Fundamento | 163 |
| 2º Crítica | 165 |
| I) Doctrina de la escuela positiva. | |
| 1º Fundamento | 165 |
| 2º Crítica | 169 |
| J) Doctrina del perdón judicial. | |
| 1º Fundamento | 170 |
| 2º Crítica | 171 |
| III.—Expositores que rechazan la excusa absolutoria: | |
| 1º Expositores españoles | 173 |
| 2º Expositores franceses | 177 |

| | |
|--|-----|
| 3º Expositores belgas | 181 |
| 4º Expositores italianos | 181 |
| IV.—Expositores que niegan toda excusa incluso atenuante. | |
| 1º Fundamento | 185 |
| 2º Crítica | 188 |

CAPITULO CUARTO

Evolución histórica

| | |
|--|-----|
| Bibliografía | 194 |
| I.—Consideraciones generales. | |
| 1º Silencio de algunas legislaciones | 197 |
| 2º Derecho de matar | 197 |
| II.—Legislación babilónica. | |
| 1º Código de Hammurabi | 197 |
| 2º Fundamento | 198 |
| III.—Derecho griego. | |
| 1º Esparta | 198 |
| 2º Atenas | 199 |
| IV.—Derecho romano. | |
| 1º Epoca primitiva | 200 |
| 2º Epoca imperial | 200 |
| 3º Epoca de Justiniano | 204 |
| V.—Derecho germánico. | |
| 1º A la época de Tácito | 205 |
| 2º Ley bávara | 205 |
| 3º Ley de los Burgundios | 206 |
| 4º Ley de Vestrogotia | 206 |
| VI.—Derecho canónico. | |
| 1º Doctrina | 207 |
| 2º Legislación | 208 |
| VII.—Derecho español. | |
| 1º Fueros | 208 |
| 2º Fuero juzgo | 209 |

| | |
|--|-----|
| 3º Fuero Real de España | 213 |
| 4º Leyes del Estilo | 215 |
| 5º Las Partidas | 216 |
| 6º Ordenamientos | 220 |
| 7º Ordenanzas reales de Castilla | 221 |
| 8º Leyes de Toro | 221 |
| 9º Novísima Recopilación | 223 |
| 10º Nueva recopilación | 223 |
| VIII.—Derecho francés. | |
| 1º Concepto del adulterio | 223 |
| 2º Ley Gombette | 223 |
| 3º Capitular de Dagoberto | 224 |
| 4º Letras de remisión | 224 |
| 5º La Plainte en sollitation | 224 |
| 6º Costumbres de Berry | 225 |

CAPITULO QUINTO

Etnología

| | |
|--|-----|
| Bibliografía | 229 |
| I.—Importancia. | |
| 1º Teórica | 233 |
| 2º Práctica | 234 |
| II.—Concepto del adulterio. | |
| 1º Advertencia | 234 |
| 2º Extensión | 235 |
| III.—Situación jurídica del esposo en las sociedades humanas. | |
| 1º Sistemas | 236 |
| 2º Subdivisión del sistema ambiliano | 237 |
| IV.—Distintas sanciones del adulterio. | |
| A) Impunidad del adulterio así del hombre como de la mujer | 238 |
| B) Represión del adulterio tanto del hombre cuanto de la mujer | 242 |

| | |
|---|-----|
| C) Impunidad del uxoricidio cometido por la mujer o satisfacciones tomadas por la mujer | 243 |
| D) Represión del uxoricidio | 246 |
| E) Responsabilidad de la gens. | 248 |
| F) Reacción gentilicia | 249 |
| G) Reacción del esposo | 252 |
| II) Ruptura del vínculo matrimonial y unión con el coparticipante | 267 |
| I) Origen de duelo o de procedimientos sucedáneos | 268 |

CAPITULO SEXTO

Legislación comparada

| | |
|--|-----|
| Bibliografía | 274 |
| I.—Importancia | |
| 1º Teórica | 279 |
| 2º Práctica | 279 |
| II.—Estado actual de la exclusión de responsabilidad. | |
| 1º Códigos despóticos | 281 |
| 2º La tentativa de reforma mejicana | 282 |
| 3º La reforma uruguaya | 283 |
| 4º La reforma turca | 287 |
| 5º Legislaciones francesa e italiana | 288 |
| III.—Ubicación. | |
| 1º Número del articulado | 291 |
| 2º Parte general o parte especial | 293 |
| IV.—Técnica. | |
| 1º División | 293 |
| 2º Crítica | 294 |
| V.—Extensión en cuanto: a) A los delitos. | |
| 1º División | 296 |
| 2º Crítica | 298 |

| | |
|---|-----|
| VI.—b) Al fundamento. | |
| 1º División | 298 |
| 2º Crítica | 299 |
| VII.—c) A las personas. | |
| 1º División | 300 |
| 2º Crítica | 303 |
| VIII.—d) A las víctimas. | |
| 1º División | 305 |
| 2º Crítica | 310 |
| IX.—e) Al adulterio. | |
| 1º División | 313 |
| 2º Crítica | 317 |
| X.—f) Al tiempo. | |
| 1º División | 318 |
| 2º Crítica | 321 |
| XI.—g) Al lugar. | |
| 1º División | 321 |
| 2º Crítica | 324 |
| XII.—h) A la personalidad moral. | |
| 1º División | 325 |
| 2º Crítica | 328 |
| XIII.—Sanción. | |
| 1º División | 329 |
| 2º Crítica | 338 |

CAPITULO SEPTIMO

Antecedentes nacionales

| | |
|-------------------------------------|-----|
| Bibliografía | 342 |
| I.—Leyes de Indias. | |
| 1º Texto legal | 344 |
| 2º Interpretación | 344 |
| II.—Proyecto de Tejedor. | |
| 1º Texto legal del uxoricidio | 344 |
| 2º Fundamento | 344 |

| | |
|--|-----|
| 3º Texto del parricidio | 345 |
| 4º Fundamento | 345 |
| 5º Texto de la personalidad moral | 345 |
| 6º Fundamento | 345 |
| III.—Proyecto Villegas, Ugarriza, García. | |
| 1º Texto legal | 346 |
| 2º Informe de la comisión revisora | 346 |
| 3º Defensa de Adán Quiroga | 347 |
| 4º Texto del parricidio | 347 |
| 5º Texto de la personalidad moral | 347 |
| IV.—Códigos penales provinciales. | |
| 1º División | 348 |
| 2º Código penal de Córdoba | 348 |
| 3º Códigos penales de Buenos Aires, Cata- marca y Corrientes | 348 |
| V.—Código penal de 1887. | |
| 1º Texto legal | 348 |
| 2º Juicios de los expositores nacionales .. | 348 |
| VI.—Proyecto de 1891. | |
| 1º Texto legal | 358 |
| 2º Fundamento | 358 |
| VII.—Proyecto oficioso de Lisandro Segovia. | |
| 1º Personalidad de Segovia | 359 |
| 2º Texto legal | 359 |
| 3º Fundamento | 360 |
| VIII.—Proyecto de 1906. | |
| 1º Texto legal | 361 |
| 2º Fundamento | 361 |
| 3º Actas de la comisión | 361 |
| IX.—Proyecto de 1917. | |
| 1º Texto legal | 365 |
| 2º Comparación con el proyecto de 1906.... | 365 |
| X.—Reformas introducidas por la Comisión de Códigos del Senado al proyecto de 1917. | |
| 1º Texto legal | 365 |
| 2º Informe de la comisión | 366 |

CAPITULO OCTAVO

Emoción violenta

| | |
|--|-----|
| Bibliografía | 369 |
| I.—Técnica. | |
| 1º Importancia | 374 |
| 2º Técnica antigua | 374 |
| 3º Técnica moderna | 376 |
| II.—Fuentes. | |
| 1º Fuente inmediata | 377 |
| 2º Propósitos distintos | 379 |
| 3º Fuentes mediatas | 381 |
| 4º Comparación entre el código penal de Ni- caragua y el proyecto suizo | 382 |
| III.—Soluciones doctrinarias. | |
| 1º Distintas doctrinas | 385 |
| 2º Comparación entre la emoción violenta y el justo dolor | 387 |
| IV.—Diferencias entre la emoción y la pasión. | |
| 1º Importancia | 391 |
| 2º Opiniones de autores | 392 |
| V.—Jurisprudencia. | |
| 1º Caso Laigle | 398 |
| 2º Caso Agnello | 402 |
| 3º Caso Moglia | 405 |
| 4º Caso Gil Baño | 408 |
| 5º Juicio crítico | 414 |

CAPITULO NOVENO

Personas

| | |
|---|-----|
| Bibliografía | 416 |
| I.—Extensión. | |
| 1º Doctrina | 419 |
| 2º Solución legal..... | 420 |
| 3º Crítica a la exclusión de los hermanos | 420 |

| | |
|---|-----|
| II.—Ascendientes. | |
| 1º Interpretación del texto legal | 422 |
| 2º Padres adoptivos | 422 |
| 3º Ascendientes naturales | 423 |
| 4º Filiación adulterina | 425 |
| 5º Tesis de la desigual sanción entre el parricidio y el uxoricidio | 425 |
| III.—Descendientes. | |
| 1º Doctrina de la exclusión | 428 |
| 2º Crítica | 428 |
| IV.—Cónyuge. | |
| 1º Extensión a la mujer | 429 |
| 2º Tesis de la mayor sanción al uxoricidio cometido por la mujer | 430 |
| 3º Nulidad del matrimonio | 433 |
| 4º Disolución del matrimonio | 438 |
| 5º Prueba del matrimonio | 439 |
| V.—Concubino. | |
| 1º Posición de Carrara | 440 |
| 2º Solución legal | 441 |
| 3º Jurisprudencia | 444 |
| VI.—Coparticipantes. | |
| 1º Situación del cónyuge que acude a la cooperación de extraños | 448 |
| 2º Situación especial del hijo que ejecuta el delito a instancias del padre | 451 |
| 3º Situación del extraño que ejecuta personalmente el delito | 452 |
| 4º Situación del extraño que coopera a la ejecución del delito | 453 |

CAPITULO DECIMO

Tiempo

| | |
|--------------------------------|-----|
| Bibliografía | 458 |
| I.—Flagrante adulterio. | |
| 1º Solución legal | 461 |

| | |
|--|-----|
| 2º Derecho romano | 465 |
| 3º Los glosadores | 465 |
| 4º Proyecto de Tejedor | 466 |
| 5º Interpretación de la doctrina | 467 |
| 6º Superioridad del código penal | 470 |
| 7º Jurisprudencia | 471 |
| II.—La premeditación en el uxoricidio por adulterio. | |
| 1º Sanción draconiana | 474 |
| 2º Distinta peligrosidad entre el uxoricida pasional y el instintivo | 475 |
| III.—La peligrosidad de la premeditación. | |
| Distintas doctrinas: | 477 |
| A) Doctrina de Rossi. | |
| 1º Concepto | 478 |
| 2º Crítica | 478 |
| B) Doctrina de Bentham. | |
| 1º La alarma en los delitos | 479 |
| 2º El carácter del delincuente y los motivos | 479 |
| 3º La alarma y el carácter de los delincuentes | 480 |
| 4º Crítica | 481 |
| C) Doctrina de Carrara. | |
| 1º Desenvolvimiento | 482 |
| 2º Antecedentes en Platón | 482 |
| 3º Crítica | 482 |
| D) Doctrina de Holzendorff. | |
| 1º Desenvolvimiento | 483 |
| 2º Crítica | 485 |
| 3º Adhesión de Masucci | 487 |
| E) Doctrina de Impallomeni. | |
| 1º Distingos en la premeditación | 488 |
| 2º Crítica | 488 |
| F) Doctrina de Visoju Cornateano. | |
| 1º Desenvolvimiento | 489 |
| 2º Crítica | 489 |

| | |
|--|-----|
| G) Doctrina de Alimena. | |
| 1º Concepto | 490 |
| 2º Diferencias entre el homicidio premeditado y el impremeditado | 490 |
| 3º La premeditación como índice del carácter criminal | 490 |
| 4º Crítica | 491 |
| H) Doctrina de la escuela positiva. | |
| 1º Concepto | 492 |
| 2º Conclusión | 493 |
| IV.—La premeditación y la condición. | |
| 1º Concepto | 493 |
| 2º Diferencia entre la condición y la circunstancia | 493 |
| 3º Soluciones doctrinarias | 494 |
| A) La condición excluye necesariamente la premeditación. | |
| 1º Desenvolvimiento | 494 |
| 2º Crítica | 495 |
| B) La condición excluye la premeditación cuando concurre un acto injusto de la víctima. | |
| 1º Desenvolvimiento | 496 |
| 2º Crítica | 496 |
| C) La condición excluye la premeditación cuando al acto injusto de la víctima se agrega el deseo del incumplimiento de la condición por el victimario. | |
| 1º Desenvolvimiento | 497 |
| 2º Crítica | 498 |
| D) Compatibilidad entre la premeditación y la condición. | |
| 1º Aplicación de la excusa | 499 |
| 2º Crítica | 500 |
| 3º Jurisprudencia | 500 |

CAPITULO DECIMO PRIMERO

Adulterio

| | |
|--|-----|
| Bibliografía | 504 |
| I.—Concepto. | |
| 1º Según el sexo | 507 |
| 2º Amor contra natura | 507 |
| 3º Sujeto pasivo | 509 |
| II.—Separación legal. | |
| 1º Problemas | 510 |
| 2º ¿Puede existir adulterio? | 510 |
| 3º Inaplicabilidad del artículo 82 | 512 |
| III.—Separación de hecho. | |
| 1º Doctrina | 514 |
| 2º Jurisprudencia | 515 |
| IV.—El perdón. | |
| 1º Inexistencia del adulterio | 519 |
| 2º Doctrina | 520 |
| V.—El consentimiento. | |
| 1º Remisión al capítulo siguiente | 520 |
| VI.—Los celos. | |
| 1º Generalidades | 521 |
| 2º Fundamentos | 521 |
| 3º Sexo | 522 |
| 4º Los celos y la enfermedad mental | 523 |
| 5º El celoso y el delincuente pasional | 524 |
| 6: Responsabilidad | 525 |
| VII.—Prueba. | |
| 1º Doctrina | 526 |
| 2º Jurisprudencia | 528 |

CAPITULO DECIMO SEGUNDO

Móvil

| | |
|--------------------|-----|
| Bibliografía | 531 |
|--------------------|-----|

I.—La peligrosidad criminal.
 1º Importancia 535
 2º El móvil y la peligrosidad 537

II.—Móviles sociales.
 1º Importancia 538
 2º Prejuicio del honor 540
 3º Caso singular 542

III.—Móviles antisociales.
 1º Perversidad y peligrosidad 543
 2º Pretexto del adulterio 544
 3º Propósitos egoístas 545
 4º El consentimiento 547

IV.—Personalidad moral.
 1º Doctrina 551
 2º Derecho francés 553

CAPITULO DECIMO TERCERO

Sanción legal

Bibliografía 557

I.—Crítica.
 1º Origen de la sanción rigurosa 561
 2º Diez incongruencias inadvertidas 562

II.—Lesiones.
 1º Objeciones 565
 2º Interpretación 567

III.—Inimputabilidad.
 1º Planteamiento del problema 568
 2º Jurisprudencia del código penal de 1887 569
 3º Jurisprudencia del código penal de 1922:
 a) Caso Córdoba 571
 b) Caso Pesce 575
 c) Caso Danichewsky 577
 d) Caso Murad Mahmud 578

IV.—Crítica.
 1º Antecedentes nacionales 582
 2º Antecedentes extranjeros 584
 3º Doctrina 586
 4º La teoría de las secreciones internas .. 589
 5º Objeción de derecho civil 591

POST SCRIPTUM

1º La reforma penal española de 1928 593
 2º Proyecto de código penal peruano de 1923
 de Cornejo y Jiménez 595
 3º Proyecto brasilero de 1928 de Sá Pereira 595
 4º Derecho babilónico de la época de Ham-
 murabi 595
 5º Ley Asiria 597
 6º Ley Hittita 598