



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 en lo Penal, Contravencional y de Faltas
Poder Judicial de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires

DERECHO PENAL SEXUAL

*Estudio sobre los delitos contra
la integridad sexual*

Segunda edición ampliada y actualizada

Prólogo de

GONZALO D. FERNÁNDEZ

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA E5227	INVENTARIO 155855

editorial
B de f
Montevideo - Buenos Aires

2022

Julio César Faira - Editor



ÍNDICE

Prólogo de GONZALO. D FERNÁNDEZ.....	XV
Presentación.....	XIX
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	28
2.1. El pudor personal y el social.....	28
2.2. La fidelidad, la decencia pública y el orden de la familia.....	30
2.3. La libertad o reserva sexual en su sentido negativo	34
2.4. La autodeterminación sexual y la indemnidad sexual de los menores e incapaces	50
§ 3. Toma de postura	64

Capítulo II

EL ABUSO SEXUAL SIMPLE

§ 1. Bien jurídico	69
§ 2. Tipicidad objetiva	70
2.1. Sujeto activo	70
2.2. Sujetos pasivos	72
2.3. Acción típica	99
2.4. Consentimiento.....	177
§ 3. Tipicidad subjetiva	179
§ 4. Consumación y tentativa.....	188

Capítulo III

ABUSO SEXUAL AGRAVADO POR SOMETIMIENTO
SEXUAL GRAVEMENTE ULTRAJANTE

§ 1. Introducción	189
§ 2. Sometimiento sexual gravemente ultrajante de menores de edad.....	205

Capítulo IV

ABUSO SEXUAL CON ACCESO CARNAL

§ 1. Bienes jurídicos tutelados	207
§ 2. Aspectos generales del abuso sexual por acceso carnal.....	210
§ 3. Concepto de acceso carnal	217
§ 4. Casos de penetraciones corporales e instrumentales análogas al acceso carnal	239
§ 5. Modalidades de comisión del abuso sexual con acceso carnal.....	241
§ 6. Vías de acceso carnal	250
§ 7. Modalidades de abuso sexual con acceso carnal discutidas o directamente no contempladas	256
§ 8. Sujeto activo	260
§ 9. Sujeto pasivo.....	265
§ 10. Tipicidad subjetiva	270
§ 11. Participación criminal	273
§ 12. Consumación y tentativa.....	274
§ 13. Concurso de delitos.....	275
§ 14. Prescripción	277

Capítulo V

DELITO DE ABUSO SEXUAL POR
APROVECHAMIENTO DE INMADUREZ SEXUAL

§ 1. Bien jurídico tutelado.....	283
§ 2. Tipicidad objetiva	287
1.1. Acciones típicas	287
1.2. Edad de la víctima	289
1.3. La inmadurez sexual.....	289
1.4. Situación de prevalimiento.....	295
§ 3. Sujeto activo	297
§ 4. Sujeto pasivo.....	298
§ 5. Tipicidad subjetiva	299

§ 6. Tentativa y consumación.....	301
§ 7. Figuras agravadas.....	302
§ 8. Concurso de delitos.....	302
§ 9. Ejercicio de la acción pública	303
§ 10. Prescripción	303
§ 11. Causales de agravación de lo injusto típico	303

Capítulo VI

CONSENTIMIENTO O ACUERDO DE LA VÍCTIMA

§ 1. Introducción	305
§ 2. Regulación del consentimiento	312

Capítulo VII

AGRAVANTES GENÉRICAS DE LOS ABUSOS SEXUALES

§ 1. Introducción	321
1.1. Cuando resultase un grave daño en la salud física o mental de la víctima	322
1.2. Agravación de la pena por la calidad del autor (ascendiente, descendiente, etc.)	329
1.3. Agravación de la pena por riesgo de contagio de una enfermedad de transmisión sexual grave	332
1.4. Agravación de la pena por la modalidad de comisión: concurso de dos o más personas o uso de armas	336
1.5. Agravación de la pena por la calidad del autor: funcionario policial o de seguridad en cumplimiento de funciones	344
1.6. Agravación de la pena por el aprovechamiento de la relación de convivencia con la víctima menor de dieciocho años.....	345

Capítulo VIII

ABUSO SEXUAL SEGUIDO DE MUERTE

Abuso sexual seguido de muerte.....	347
-------------------------------------	-----

Capítulo IX

PROMOCIÓN Y FACILITACIÓN DE LA CORRUPCIÓN

§ 1. Introducción	361
§ 2. Bien jurídico tutelado.....	365

§ 3. Tipicidad objetiva 368
 3.1. Acciones típicas..... 368
 3.2. Sujeto pasivo..... 384
 3.3. Sujeto activo 386
 § 4. Tipicidad subjetiva 388
 § 5. Consumación y tentativa..... 388
 § 6. Tipos agravados de los delitos de facilitación y promoción de la corrupción 390
 6.1. Tipos agravados en razón del medio empleado 391
 6.2. Tipos agravados en función del vínculo o relación 394
 § 7. Concurso de delitos..... 396
 § 8. Prescripción 398

Capítulo X

PROMOCIÓN Y FACILITACIÓN DE LA PROSTITUCIÓN AJENA

§ 1. Introducción 401
 § 2. Bien jurídico 406
 § 3. Tipicidad objetiva 408
 3.1. Concepto de prostitución..... 408
 3.2. Acciones típicas..... 409
 § 4. Tipicidad subjetiva 413
Figuras agravadas de la promoción y facilitación de la prostitución (art. 126, Cód. Penal)
 § 1. Introducción 414
 § 2. Bien jurídico 414
 § 3. Tipicidad objetiva 415
 3.1. Acciones típicas 415
 § 4. Tipicidad subjetiva 418
 § 5. Participación criminal 419
 § 6. Consumación y tentativa 420
 § 7. Concurso de delitos..... 420

Capítulo XI

PROXENETISMO

§ 1. Introducción 425
 § 2. Bien jurídico 426
 § 3. Tipicidad objetiva 427
 3.1 Acciones típicas..... 427
 § 4. Tipicidad subjetiva 430

§ 5. Consumación y tentativa..... 430
 § 6. Concurso de delitos..... 431

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 433
 § 2. Bien jurídico 451
 § 3. Tipicidad objetiva 454
 3.1. Acciones típicas..... 454
 3.2. La punición de la tenencia para autoconsumo en la reforma introducida por la ley 27.436..... 475
 3.3. Sujeto pasivo..... 487
 3.4. Sujeto activo 488
 3.5. Responsabilidad penal de los medios de comunicación 490
 3.6. Responsabilidad penal del titular del computador .. 493
 3.7. Responsabilidad penal de los padres, encargados o tutores de los menores de edad 494
 3.8. Responsabilidad penal de las personas jurídicas 494
 § 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)..... 495
 § 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) 496
 § 6. Tipicidad subjetiva 498
 § 7. Consumación y tentativa..... 499
 § 8. Casos jurisprudenciales 501
 § 9. Prescripción de la acción penal 505
 § 10. Consecuencias penológicas 505
 § 11. Investigación criminal y tutela del derecho a la privacidad..... 511
 § 12. El agente encubierto informático 512

Capítulo XIII

DELITO DE EXHIBICIONISMO

§ 1. Bien jurídico	521
§ 2. Tipicidad objetiva	525
2.1. Acciones típicas	525
2.2. Concepto de obsceno	528
2.3. Publicidad de la conducta de exhibicionismo	533
2.4. Consentimiento del afectado y lo involuntario de la exhibición	539
2.5. Naturaleza de este delito	541
2.6. Delito de participación necesaria	542
§ 3. Tipicidad subjetiva	543
3.1. Participación criminal	544
3.2. Sujeto pasivo	545
§ 4. Antijuridicidad	545
§ 5. Imputabilidad	546
§ 6. Consumación y tentativa	546
§ 7. Concurso de delitos	547
§ 8. Prescripción y abono de la multa	548
§ 9. Ejercicio de la acción pública	548

Capítulo XIV

DELITO DE RAPTO SEXUAL

§ 1. Bien jurídico	551
§ 2. Delito de rapto propio	554
2.1. Acciones típicas	554
2.2. Sujeto activo y pasivo	557
§ 3. Tipicidad subjetiva	557
§ 4. Consumación y tentativa	558
§ 5. Prescripción	559
§ 6. Participación criminal	559
§ 7. Agravación del rapto sexual en función de la edad de la víctima	560
§ 8. El delito de "rapto impropio"	560
§ 9. Concurso de delitos	562

Capítulo XV

CONTACTO TELEMÁTICO CON FINES SEXUALES

CON MENORES DE EDAD

Contacto telemático con fines sexuales con menores de edad	563
--	-----

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	577
§ 2. Casos de equiparación punitiva a la pena prevista para el autor del delito sexual	578

Capítulo XVII

AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN EN LOS DELITOS SEXUALES

§ 1. Concepto y clasificación de los delitos de propia mano	579
§ 2. La autoría en los delitos sexuales	585
2.1. Autoría directa	585
2.2. Coautoría en los delitos de abusos sexuales	591
§ 3. El error en la participación	601
§ 4. Tentativa en la coautoría	606
§ 5. Causales de agravación de la pena basada en la pluralidad de agentes	608
§ 6. Autoría mediata en los delitos sexuales	611
§ 7. Autoría y participación mediante omisión	614
§ 8. Autoría y participación en el delito de estupro (art. 120, Cód. Penal)	620
§ 9. Autoría y participación en los delitos de promoción y facilitación de la corrupción (art. 125, Cód. Penal)	620
§ 10. Prostitución forzada, trata de personas y organizaciones criminales	622
§ 11. Autoría y participación en los delitos de distribución de imágenes pornográficas de menores de dieciocho años (art. 128, Cód. Penal)	627
§ 12. Autoría y participación en los delitos de exhibiciones obscenas (art. 129, Cód. Penal)	632
§ 13. Autoría y participación en el delito de rapto sexual (art. 130, Cód. Penal)	633
§ 14. Exceso del autor y su influencia en la participación	634
§ 15. Comunicabilidad de las circunstancias de atenuación y agravación de la pena	635
§ 16. Equiparación punitiva al autor de determinados sujetos	637

Capítulo XVIII

CONSUMACIÓN Y TENTATIVA DEL ABUSO SEXUAL /
Y SUS FIGURAS AGRAVADAS

§ 1. Tentativa	639
§ 2. Consumación	645
Bibliografía	647