

2B

RICARDO
BASILICO

DIRECTOR

COMENTARIOS AL
CÓDIGO PENAL*de la República Argentina*

PARTE ESPECIAL

Arts. 109 a 139 bis

MARIANO NICOLÁS LEMA
CoordinadorRICARDO A. BASILICO
GUIDO L. BRUNETTI
BELÉN GENCHI
MARIANO N. LEMAARIEL WASSOUF
Colaborador

Volumen 2B

editorial
IB de f
Montevideo - Buenos Aires

ÍNDICE

ÍNDICE DE AUTORES	XV
-------------------------	----

Capítulo VII

DELITOS CONTRA EL HONOR

Arts. 109 a 117 bis

Mariano N. Lema

1. Introducción.....	1
1.a) Bien jurídico protegido	3
1.b) Calumnias. Generalidades	6
1.c) Autoría y participación	20
1.d) <i>Exceptio veritatis</i> y confluencia de delitos	20
1.e) Aspectos procesales.....	21
2. Injurias	23
2.a) Concepto.....	23
2.b) Bien jurídicamente protegido.....	23
2.c) Elementos configurativos del tipo penal.....	25
2.d) Elemento subjetivo	30
2.e) Consumación y tentativa	34
2.f) Autoría, participación y confluencia de delitos	35
2.g) Causales excluyentes de punibilidad	36
3. <i>Exceptio veritatis</i>	37
4. Publicación y reproducción de calumnias e injurias. Generalidades.....	39
4.a) Elementos configurativos del tipo penal. Tipo objetivo.....	40
4.b) Autoría y participación.....	44
5. Propagación a través de la prensa. Generalidades	44
5.a) Tipo objetivo.....	45
5.b) Tipo subjetivo.....	50
5.c) Doctrina de la real malicia	50

6. Injurias u ofensas ante Tribunales. Generalidades	52
6.a) Elementos configurativos del tipo penal. Tipo objetivo	52
7. Injurias recíprocas. Generalidades	55
7.a) Naturaleza jurídica	56
7.b) Elementos configurativos de la eximente	57
8. Retracción. Generalidades	57
9. Falsedad de datos a terceros. Regulación del hábeas data. Generalidades	59
9.a) Elementos configurativos del tipo penal. Tipo objetivo	59
9.b) Circunstancias agravantes	61

Capítulo VIII

DELITOS CONTRA LA INTEGRIDAD SEXUAL

Arts. 119 a 133

Ricardo A. Basílico

1. Tipos de abusos. Generalidades	63
1.a) Ejercicio y prescripción de la acción penal	64
1.b) Abordaje integral de la víctima de abuso	66
1.c) Aspectos procesales. Estándares probatorios	67
1.d) Bien jurídico protegido	74
2. Abuso sexual simple. Elementos configurativos del tipo penal	75
2.a) Tipo objetivo	75
3. Abuso sexual gravemente ultrajante para la víctima. Elementos configurativos del tipo penal	82
3.a) Tipo objetivo	82
4. Abuso sexual con acceso carnal constitutivo de violación. Elementos configurativos del tipo penal	84
4.a) Tipo objetivo	84
5. Agravantes comunes	86
5.a) Cuando resultare un grave daño en la salud física o mental de la víctima	87
5.b) El hecho fuere cometido por ascendiente, descendiente, afin en línea recta, hermano, tutor, curador, ministro de algún culto reconocido o no, encargado de la educación o de la guarda	88
5.c) El autor tuviere conocimiento de ser portador de una enfermedad de transmisión sexual grave, y hubiere existido peligro de contagio	90

5.d) El hecho fuere cometido por dos o más personas, o con armas	90
5.e) El hecho fuere cometido por personal perteneciente a las fuerzas policiales o de seguridad, en ocasión de sus funciones	91
5.f) El hecho fuere cometido contra un menor de dieciocho (18) años, aprovechando la situación de convivencia preexistente con el mismo	92
5.g) Abuso sexual agravado por el resultado muerte	92
5.h) Agravante a la participación de ciertos sujetos	93
6. Estupro. La cuestión del consentimiento. Elementos configurativos del tipo penal	94
6.a) Tipo objetivo	94
6.b) Circunstancias agravantes	96
7. Corrupción de menores. Elementos configurativos del tipo penal	97
7.a) Tipo objetivo	97
7.b) Agravantes	103
8. Promoción o facilitación de la prostitución. Generalidades	105
8.a) Bien jurídicamente protegido	106
8.b) Elementos configurativos del tipo penal. Tipo objetivo	107
8.c) Agravantes	108
9. Explotación de la prostitución ajena. Generalidades	110
9.a) Bien jurídico protegido	111
9.b) Elementos configurativos del tipo penal. Tipo objetivo	112
9.c) Agravantes	113
10. Pornografía infantil. Elementos configurativos del tipo penal	114
11. Exhibiciones obscenas. Elementos configurativos del tipo penal	116
12. Rapto. Generalidades	118
12.a) Tipos de rapto	118
13. Grooming. Generalidades	120
13.a) Elementos configurativos del tipo penal	121
13.b) Sobre el Protocolo Facultativo relativo a la venta de niños, prostitución infantil y utilización de niños en la pornografía	124
13.c) Convenio del Consejo de Europa para la protección de los niños contra la explotación y el abuso sexual	125

14. El ejercicio de la acción con representación de instituciones sin fines de lucro	125
15. Agravantes por la calidad de los partícipes	126

Capítulo IX

DELITOS CONTRA EL ESTADO CIVIL

Arts. 134 A 139 bis

Ricardo A. Basilico - Guido L. Brunetti,
Belén Genchi - Mariano N. Lema

1. El estado civil. Introducción	127
1.a) Matrimonio ilegal	128
2. Matrimonio ilegal unilateral y simulación de matrimonio. Generalidades	132
2.a) El delito de matrimonio ilegal unilateral. Elementos configurativos del tipo penal	132
2.b) Simulación del matrimonio. Elementos configurativos del tipo penal	133
3. Autorización del matrimonio ilegal. El delito del oficial público	133
3.a) Autorización dolosa de un matrimonio ilegal. Elementos configurativos del tipo penal	135
3.b) Autorización culposa de matrimonio ilegal. Elementos configurativos del tipo penal	136
3.c) Responsabilidad inobservancia de las formalidades legales. Elementos configurativos del tipo penal	136
4. Responsabilidad del representante legal del menor impúber	138
4.a) Consentimiento ilegal	139
5. Supresión y suposición del estado civil y de la identidad	140
5.a) Supresión del estado civil	140
5.b) Suposición, alteración y supresión de la identidad. Generalidades	142
6. Facilitación, promoción e intermediación. Configuración del tipo penal	149

Anexo

JURISPRUDENCIA DESTACADA.

PARTE ESPECIAL

Delitos contra el honor

1. Delitos contra el honor. Generalidades (arts. 109, 110 ss. y cc.)	153
a) Bien jurídico protegido	153
b) <i>Animus injuriandi</i>	154
c) Personas de existencia ideal	154
d) Sujetos	155
e) Inmunidad de opinión	155
f) Derecho a la libertad de expresión	160
g) Extinción de las acciones privadas	164
h) Indemnizaciones	171
i) Aspectos procesales	176
2. Calumnia (art. 109)	180
a) Configuración	180
b) Imputación de delito prescripto	189
c) Inexistencia de delito	190
d) Causa penal vinculada a la calumnia	191
3. Injuria (art. 110)	192
a) Definición y diferencias con la calumnia	192
b) Configuración	195
c) Sujetos	196
d) Elemento subjetivo	197
e) <i>Animus injuriandi</i>	198
f) Eximente	200
g) Aspectos procesales	200
4. La prueba de la verdad (art. 111)	203
5. Publicación o reproducción de calumnias o injurias (art. 113)	204
a) Configuración	204
b) Libertad de expresión	212
c) <i>Animus narrandi</i>	214
6. Publicación de la sentencia o satisfacción (art. 114)	215
7. Injurias vertidas en juicio (art. 115)	215
a) Ámbito de aplicación	215
b) Límites al derecho de defensa	217
c) Eximente	218
8. Injurias recíprocas (art. 116)	220
9. Retracción (art. 117)	221
a) Definición	221

b) Naturaleza jurídica	223
c) Eximente	223
d) Indemnización	224
e) Publicación de la retractación.....	226
10. Introducción o suministro de datos personales falsos (art. 117 bis).....	228
a) Hábeas data.....	228
b) Derecho a la intimidad y a la información. Cuestiones de constitucionalidad. jurisprudencia extranjera ...	232
c) Aspectos procesales.....	233

Delitos contra la integridad sexual

1. Abuso sexual simple (art. 119, párr. 1º)	235
a) Configuración	235
b) Elemento subjetivo	239
c) Participación	239
d) Ley penal más benigna	240
e) Concurso de delitos	240
f) Graduación de la pena	240
g) Aspectos procesales.....	241
h) Registro Nacional de datos genéticos vinculados a delitos contra la integridad sexual.....	246
2. Abuso sexual gravemente ultrajante (art. 119 párr. 2º) ...	247
a) Configuración	247
3. Abuso sexual con acceso carnal	251
a) Sobre la penetración con acceso carnal	251
b) Agravantes	260
c) Sujetos	268
d) Consumación y tentativa en la violación.....	270
e) Violación en el matrimonio	270
4. Estupro (art. 120).....	271
a) Configuración	271
5. Agravante por resultado (art. 124)	274
a) Configuración	274
b) Aspectos procesales	275
6. Promoción o facilitación de corrupción de menores (art. 125).....	275
a) Configuración de la corrupción de menores.....	275
b) Elemento subjetivo	282
c) Agravantes	283
d) Ley penal más benigna	284
e) Concurso de delitos	284

7. Promoción o facilitación de la prostitución (art. 125 bis)...	285
a) Configuración	285
8. Agravantes (art. 126).....	287
9. Ley de profilaxis antivenérea. Ley 12.331	288
10. Rufianería (art. 127).....	289
a) Configuración	289
11. Producción, financiación, oferta, comercialización, publicación, facilitación, divulgación distribución de representaciones sexuales de menores de dieciocho años (art. 128)	290
a) Aspectos procesales	290
12. Exhibiciones obscenas (art. 129)	290
a) Configuración	290
b) Aspectos procesales	292
13. Rapto (art. 130)	293
a) Configuración)	293
b) Autoría y participación.....	294
c) Concurso.....	294
14. <i>Grooming</i> (art. 131)	295
a) Concepto / configuración.....	295
b) Aspectos procesales	297

Delitos contra el estado civil

1. Matrimonio ilegal bilateral (art. 134)	299
a) Configuración	299
b) Elemento subjetivo	299
c) Consumación y tentativa	300
d) Antijuridicidad. Estado de necesidad.....	300
e) Culpabilidad.....	300
f) Cuestiones prejudiciales	301
2. Matrimonio ilegal unilateral (art. 135)	303
a) Configuración	303
b) Vicios en la celebración del acto	303
3. Supresión del estado civil (art. 138)	304
a) Configuración	304
b) Elemento subjetivo	304
c) Concurso.....	305
d) Aspectos procesales	305
4. Suposición de preñez o parto (art. 139).....	306
a) Configuración	306
b) Interés superior del niño	307
c) Concurso.....	307

XIV COMENTARIOS AL CÓDIGO PENAL DE LA REPÚBLICA ARGENTINA

5. Facilitación promoción o intermediación (art. 139 bis) ..	308
a) Configuración	308
b) Aspectos procesales	308

Anexo

CONVENIO DEL CONSEJO DE EUROPA PARA LA PROTECCIÓN DE LOS NIÑOS CONTRA LA EXPLOTACIÓN Y EL ABUSO SEXUAL

Preámbulo	311
Capítulo I.	
<i>Objeto, principio de no discriminación y definiciones</i>	313
Capítulo II.	
<i>Medidas preventivas.....</i>	314
Capítulo III.	
<i>Autoridades especializadas y organismos de coordinación.....</i>	316
Capítulo IV.	
<i>Medidas de protección y asistencia a las víctimas.....</i>	316
Capítulo V.	
<i>Programas o medidas de intervención</i>	318
Capítulo VI.	
<i>Derecho penal sustantivo.....</i>	319
Capítulo VII.	
<i>Investigación, enjuiciamiento y derecho procesal.....</i>	326
Capítulo VIII.	
<i>Registro y almacenamiento de datos</i>	330
Capítulo IX.	
<i>Cooperación internacional.....</i>	330
Capítulo X.	
<i>Mecanismo de seguimiento</i>	331
Capítulo XI.	
<i>Relación con otros internacionales</i>	332
Capítulo XIII.	
<i>Enmiendas al Convenio</i>	333
Capítulo XIII.	
<i>Cláusulas finales</i>	334
BIBLIOGRAFÍA.....	337