

# ÍNDICE

## Los delitos sexuales

Autor: Hernán Silva Silva

Editorial Libromar /2023

www.librotecnia.cl

CAPÍTULO I .....	19
I. GENERALIDADES .....	19
– Resumen de la legislación nacional aplicable a las diversas figuras penales de los delitos sexuales que se indican .....	19
– Otros delitos en los que existe ataque sexual de la violación .....	20
II. SÍNTESIS HISTÓRICA .....	21
• Nota del autor .....	23
III. ANTECEDENTES HISTÓRICOS Y LEGISLATIVOS DE LA REFORMA PENAL DE LOS DELITOS SEXUALES EN CHILE .....	23
– Análisis de la reforma en materia de atentados sexuales .....	28
IV. DE LOS DELITOS SEXUALES .....	32
V. CLASIFICACIÓN DE LOS DELITOS SEXUALES .....	35
• Nota del autor .....	36
VI. INFORME DE LA OMS SOBRE LAS AGRESIONES SEXUALES .....	36
– Resumen de orientación .....	37
• Comentario del autor .....	40

## CAPÍTULO II

### DE LOS DELITOS O AGRESIONES SEXUALES .....

I. EL DELITO DE VIOLACIÓN .....	41
1. Definiciones .....	41
• Nota del autor .....	42
2. Bien jurídico .....	43
3. Sujetos .....	44
4. Acción típica .....	46

www.librotecnia.cl

5. Modificaciones .....	46
6. Actual redacción (Ley N° 19.927) .....	47
7. Violación mediante fuerza o intimidación (violación propia) .....	49
8. Violación, cuando la víctima se halle privada de sentido o cuando se aprovecha su incapacidad para oponer resistencia (violación propia) .....	54
9. Violación, cuando se abusa de la enajenación o trastorno mental de la víctima (violación propia) .....	57
10. Violación del art. 362 (Violación impropia) .....	59
11. Circunstancias agravatorias de la violación .....	61
Jurisprudencia. Punto Lex .....	65
12. Teoría del error de tipo y de prohibición en relación con la violación .....	74
Generalidades .....	74
Clases de error .....	75
La teoría del error .....	76
Tipos de error .....	76
Derecho comparado .....	78
Código Penal Español .....	78
Código Penal de Paraguay .....	78
Código Penal de Puerto Rico .....	78
Código Penal de Costa Rica .....	79
El error en el anteproyecto del CP 2018 .....	79
13. La violación y otros atentados en el anteproyecto modificatorio del Código Penal del año 2018 .....	80
Jurisprudencia .....	82
Jurisprudencia .....	84
Violación, error de prohibición y el delito continuado, y del <i>iter criminis</i> en las agresiones sexuales .....	84
Comentario .....	96
• Nota del autor .....	98
El delito de violación en el derecho comparado .....	98
Código Penal Español .....	98
Comentario .....	99
Código Orgánico Integral Penal de Ecuador .....	99
Código Penal de Honduras .....	101
Código Penal Mexicano .....	102
Código Penal Peruano .....	104
Código Penal Colombiano .....	106
Código Penal Cubano .....	106
Código Penal de Bolivia .....	107
Código Penal Francés .....	107
Código Penal Venezolano .....	108

Código Penal de Puerto Rico .....	109
Código Penal de Nicaragua .....	111
Código Penal de Guatemala .....	111
Código Penal Ruso .....	113
Código Penal de Finlandia .....	114
Código Penal de Malta .....	116
Código Penal República de Guatemala .....	117
Código Penal de Japón .....	118
Código Penal de Italia .....	119
II. EL DELITO DE ESTUPRO .....	121
1. Definición .....	121
2. Generalidades .....	121
3. Tipos de estupro. Artículo 363 del CP .....	122
Actual redacción del CP .....	124
Jurisprudencia .....	125
Derecho comparado .....	126
Código Penal Peruano .....	126
Código Orgánico Integral Penal de Ecuador .....	127
Código Penal de Panamá .....	127
• Nota del autor .....	127
Código Penal Cubano .....	128
Código Penal de Honduras .....	128
Código Penal de Nicaragua .....	129
Código Penal de Guatemala .....	129
III. LOS DELITOS DE ABUSO SEXUAL .....	130
1. Redacción actual de los artículos referidos a los abusos sexuales y demás delitos en el CP .....	132
2. Tipos de abuso sexual .....	134
A) Abuso sexual propio o directo .....	134
B) Abuso sexual impropio o indirecto .....	135
C) Abuso sexual agravado .....	135
Jurisprudencia .....	136
3. Derecho comparado en materia de abusos sexuales .....	138
Código Orgánico Integrado Penal de Ecuador .....	138
Código Penal Español .....	139
Comentario .....	141
Código Penal de México .....	142
Código Penal Alemán .....	144
Código Penal de Paraguay .....	147
Código Penal de Argentino .....	148

Código Penal de Nicaragua .....	150
Código Penal de Guatemala .....	150
Código Penal Ruso .....	151
Código Penal de Honduras .....	152
Código Penal de Perú .....	153
Código Penal de Cuba .....	153
Jurisprudencia .....	154
IV. EL DELITO DE SODOMÍA .....	172
• Nota de autor .....	172
1. Antecedentes históricos del delito de sodomía .....	172
I. Definiciones .....	172
II. Generalidades .....	173
III. Aceptación del término sodomía .....	174
2. La sodomía propiamente tal .....	174
I. Sentencia del tribunal constitucional de fecha 4 de enero de 2011, anterior a la derogación .....	176
• Nota de autor .....	176
Antecedentes y fundamentos del requerimiento .....	176
Requerimiento .....	177
Comentario .....	184
II. Proyecto que deroga el artículo 365 del Código Penal con el fin de terminar con la discriminación y criminalización de las relaciones homosexuales .....	185
V. EL DELITO DE VIOLACIÓN CONYUGAL O DEL CONVIVIENTE ....	190
Violación conyugal en el derecho comparado .....	191
Código Penal Federal de México .....	191
Código Penal Peruano .....	192
Código Penal de Costa Rica .....	192
Código Penal de Nicaragua .....	193
Jurisprudencia .....	193
VI. DELITO DE ACCIONES DE SIGNIFICACIÓN SEXUAL ANTE UNA PERSONA MENOR DE CATORCE AÑOS, EXPONIÉNDOLO A VER U OÍR MATERIAL O ESPECTÁCULOS PORNOGRÁFICOS, Y DETERMINARLO A REALIZAR ACCIONES DE SIGNIFICACIÓN SEXUAL DE UN MENOR DE 14 AÑOS ANTE OTROS .....	195
VII. PRODUCCIÓN, POSESIÓN Y COMERCIALIZACIÓN DE MATERIAL PORNOGRÁFICO CON PARTICIPACIÓN DE MENORES .....	198
VIII. FAVORECIMIENTO DE LA PROSTITUCIÓN .....	200
• Nota de autor .....	200
1. Tipo penal de favorecimiento de la prostitución de menores propio .....	201
2. Tipo penal del favorecimiento de la prostitución impropio .....	203

Derecho comparado .....	204
Código Penal de España .....	204
Código Penal del Perú .....	206
Código Penal de Guatemala .....	206
Jurisprudencia .....	207
Disposiciones comunes a los dos párrafos anteriores .....	208
Prevalimiento de cargo o funciones .....	208
Agravatorias especiales en ciertos delitos sexuales .....	210
<b>IX. UTILIZACIÓN DE ESTABLECIMIENTOS O LOCALES PARA LA PERPETRACIÓN DE DELITOS SEXUALES .....</b>	<b>211</b>
Normas especiales .....	211
1. Reglas procesales .....	211
2. Apreciación de la prueba según las reglas de la sana crítica .....	212
3. Reglas procesales en cuanto a la investigación de ciertos delitos .....	213
4. Normas sobre prescripción .....	214
5. Obligación de pagar alimentos .....	218
6. Sanciones penales y privación de derechos y otras penas accesorias .....	218
7. Sanción penal .....	219
8. Medidas de protección y medidas cautelares .....	220
<b>X. DELITO DE LOS ULTRAJES PÚBLICOS A LAS BUENAS COSTUMBRES .....</b>	<b>222</b>
Derecho comparado .....	224
Código Penal Venezolano .....	224
Código Penal de Bolivia .....	224
Código Penal de Cuba .....	225
Código Penal de Uruguay .....	225
<b>XI. EL DELITO DE INCESTO .....</b>	<b>226</b>
1. Definiciones .....	226
2. Tipicidad objetiva .....	226
3. El delito de incesto y concurso de delitos o de infracciones penales .....	228
4. Concurso de delitos .....	228
5. Concursos real, ideal y medial .....	228
I. Concurso real de delitos .....	229
Definiciones .....	229
II. Concurso ideal de delitos .....	231
III. Tipos de concurso ideal .....	233
IV. Concurso ideal propio y el medial .....	234
V. Concurso ideal impropio o medial .....	234
Sentencia interesante sobre la tipificación del delito de incesto corte constitucional de Colombia .....	236

Derecho comparado .....	237
Código Penal de Puerto Rico .....	237
Código Penal de Uruguay .....	238
Código Penal de Cuba .....	238
Código Penal de Colombia .....	238
Código Federal de México .....	238
Código Penal de Bolivia .....	239
Código Penal Alemán .....	239
Código Penal de Costa Rica .....	239
Código Penal de la República Dominicana .....	240
Código Penal de Honduras .....	240
Código Penal de Nicaragua .....	240
Jurisprudencia .....	241
<b>XII. OTROS DELITOS .....</b>	<b>242</b>
1. Canciones, folletos u otros escritos, impresos o no, figuras o estampas contrarios a las buenas costumbres .....	242
2. Comercialización de material pornográfico con utilización de menores de edad .....	242
3. El delito de raptó .....	243
Del raptó .....	244
Derecho comparado .....	245
Código Penal de Venezuela .....	245
Código Penal de Costa Rica .....	246
Código Penal de Honduras .....	246
Código Penal de Argentino .....	246
Código Penal de Uruguay .....	247
Nota ampliatoria definiciones de acceso carnal y precisión de conceptos .....	248

**CAPÍTULO III**

**DEL PERITAJE O INFORME MÉDICO-LEGAL Y DE LA PERICIA MÉDICO-LEGAL SEXUAL .....** 253

<b>VALOR PROBATORIO Y JURISPRUDENCIA .....</b>	<b>253</b>
1. INTRODUCCIÓN .....	253
2. DEFINICIÓN Y CONCEPTO DE PERITO .....	254
3. INFORME PERICIAL .....	254
4. INFORME MÉDICO-LEGAL .....	255
5. PROCEDENCIA DEL INFORME MÉDICO-LEGAL .....	255
5.1. Informe pericial en materia civil .....	255
5.2. Casos de aplicación del informe pericial y médico-legal en materia civil ..	256

6. CASOS DE APLICACIÓN DEL INFORME PERICIAL Y MÉDICO-LEGAL PENAL EN EL CÓDIGO PROCESAL PENAL .....	257
7. VALOR PROBATORIO DEL INFORME MÉDICO-LEGAL .....	262
Valor probatorio en materia civil .....	262
8. VALOR PROBATORIO EN MATERIA PENAL SEGÚN EL CÓDIGO PROCESAL PENAL .....	263
9. JURISPRUDENCIA EN RELACIÓN CON LA NORMATIVA DEL CÓDIGO PROCESAL PENAL .....	263
Del informe pericial sexológico propiamente tal .....	264
Jurisprudencia .....	265
Delito de abuso sexual .....	265
El informe médico legal en el delito de violación .....	268
Otro caso de violación propia art. 361 del CP .....	271
• Nota de autor .....	271
De la prueba en el Código Procesal Penal .....	274
Generalidades sobre los sistemas de valoración de los medios probatorios .....	275
Ciertos aspectos de la sana crítica según la doctrina .....	275
Jurisprudencia sobre la sana crítica .....	277
Disposiciones del cpp sobre la valoración de la prueba .....	278
• Nota de autor .....	279
Análisis de los principios o elementos de que consta la prueba en materia procesal penal .....	280
1. De la lógica .....	280
2. Máximas de la experiencia .....	283
3. Conocimientos científicamente afianzados .....	285

#### CAPÍTULO IV

### DE LAS ANOMALÍAS SEXUALES Y SU IMPORTANCIA EN EL DERECHO PENAL Y EN LA TIPOLOGÍA DELICTUAL . 287

I. GENERALIDADES .....	287
II. CONCEPTO Y DEFINICIONES .....	288
III. DE LA SEXUALIDAD ANORMAL PROPIAMENTE TAL .....	289
• Nota del autor, precisión del desarrollo .....	291
Fetichismo .....	291
Sadismo .....	292
Masoquismo .....	293
Pedofilia .....	294
Necrofilia .....	295
Homosexualismo u homosexualidad .....	296

Voyeurismo o escoptofilia .....	297
Gerontofilia .....	297
Masturbación .....	298
Frigidez .....	298
Froterismo o frotteurismo .....	299
Satiriasis .....	299
Ninfomanía .....	299
Travestismo .....	299
Transexualidad .....	300
Hipoxifilia o asfixiofilia .....	300
Exhibicionismo .....	300
Zoofilia o bestialidad .....	301

CAPÍTULO V

**DEL ACOSO SEXUAL, HOSTIGAMIENTO SEXUAL ..... 305**

ASPECTOS PENALES Y LABORALES .....	305
I. ANTECEDENTES .....	305
II. DEL ACOSO LABORAL .....	306
Comentario .....	309
Jurisprudencia de acoso sexual laboral .....	312
• Nota del autor .....	313
III. ACOSO SEXUAL COMO DELITO PROPIAMENTE TAL .....	313
Definición .....	314
IV. DEL ACOSO SEXUAL CALLEJERO .....	314
Definición .....	315
V. DEL ACOSO SEXUAL CALLEJERO EN CHILE .....	317
Historia de la Ley N° 20.151 .....	318
Proyecto de ley .....	319
Comentario del autor sobre la ley de acoso sexual callejero .....	320
Derecho comparado .....	321
Código Penal Español .....	321
Código Federal de México .....	322
Código Penal de Colombia .....	322
Código Orgánico Integrado Penal de Ecuador .....	322
Código Penal del Perú .....	323
Código Penal del Paraguay .....	325
Costa Rica .....	325
Código Penal de Francia .....	330



Código Penal República de Guatemala .....	330
Código Penal del Salvador .....	330
Código Penal de Honduras .....	331
Código Penal de Panamá .....	332
Código Penal de Nicaragua .....	332

CAPÍTULO VI

DELITOS CONTRA LA SALUD PÚBLICA..... 333

I. BIEN JURÍDICO TUTELADO EN LOS DELITOS CONTRA LA SALUD EN GENERAL .....	333
Doctrina nacional y extranjera al respecto .....	335
II. BIEN JURÍDICO LA SALUD PÚBLICA .....	336
Del delito de lesiones del art. 398 del Código Penal .....	338
Delito de contagio venéreo, contagio de enfermedades de transmisión sexual (ETS), del Sida y otras infectocontagiosas, y generalidades sobre el Covid 19 .....	341
1. Generalidades .....	341
• Nota de autor .....	345
2. Definiciones .....	345
3. Formas de comisión del delito de contagio venéreo .....	345
4. Tipificación del delito de contagio venéreo .....	347
5. Derecho comparado .....	347
Código Penal Mexicano .....	347
Código Penal de Argentina .....	347
Código Penal de Brasil .....	347
Código Penal de Guatemala .....	348
Código Penal de Costa Rica .....	348
Código Penal Alemán .....	348
Código Penal del Perú .....	349
Código Penal de Honduras .....	349
Código Penal Ruso .....	349
Código Penal de Nicaragua .....	350
6. Características y elementos del delito de contagio de enfermedades venéreas o de transmisión sexual (ETS) .....	350
7. Características propiamente tales del delito de contagio de enfermedades infecciosas, en relación a la teoría jurídica del delito .....	351
8. El delito de contagio venéreo en Chile .....	352
9. Generalidades sobre las enfermedades de transmisión sexual .....	353
10. Análisis esquemático de las enfermedades de transmisión sexual .....	354
i. La Gonorrea o Gonococia .....	354
ii. Sífilis (Lúes) .....	355

iii. Linfogramuloma Venéreo .....	357
iv. Chancro Blando .....	357
11. Investigación médico-legal del delito de contagio venéreo .....	358
12. Investigación médico-legal del delito de contagio venéreo del síndrome de inmunodeficiencia adquirida (VIH/SIDA) .....	359
Explicaciones Generales .....	359
13. Antecedentes históricos del Sida .....	362
14. Formas de transmisión o contagio del Sida y los grupos de riesgo .....	363
15. Síntomas generales del Sida .....	366
16. Medios para el diagnóstico del Sida .....	367
17. Terapias y profilaxis del Sida .....	368
18. Actual normativa sobre el Sida .....	369
19. Aspectos jurídico penales del Sida .....	370
20. Otros aspectos del Sida .....	372
21. Conclusiones .....	376
22. Sida y legislación comparada .....	377
• Comentario del autor .....	23
23. Derecho comparado .....	385
Código Penal de Honduras .....	385
Código Penal de Colombia .....	386

CAPÍTULO VII

**TRATA DE PERSONAS, COMO DELITO DE EXPLOTACIÓN SEXUAL**

<b>TRATA DE PERSONAS, COMO DELITO DE EXPLOTACIÓN SEXUAL</b> .....	387
I. GENERALIDADES .....	387
II. PROTOCOLO DE PALERMO .....	388
III. DIFERENCIAS ENTRE LOS DELITOS DE TRATA DE PERSONAS Y TRÁFICO DE MIGRANTES .....	389
IV. TRATA DE PERSONAS .....	390
V. CARACTERÍSTICAS DEL DELITO .....	391
VI. EL TIPO DEL ART. 411 TER DEL CÓDIGO PENAL .....	392
De la asociación ilícita .....	392
Generalidades y elementos de la figura penal .....	393
Elementos específicos del delito .....	393
Un fallo interesante .....	396
Del tráfico ilícito de migrantes .....	398
Atenuante del delito - cooperación eficaz .....	399
Agravante del delito - reincidencia .....	400

VII. MODIFICACIONES AL CÓDIGO PROCESAL PENAL .....	400
Jurisprudencia .....	401
Derecho comparado .....	405
Código Penal Colombiano .....	405
Código Penal de Panamá .....	407
Código Penal Español .....	408
Código Penal Alemán .....	408
Código Penal de México .....	409
Código Penal de Guatemala .....	410
Código Penal de Paraguay .....	411
Código Orgánico Integrado Penal de Ecuador .....	411

CAPÍTULO VIII

**ANÁLISIS LEYES 21.522 Y 21.523 DE DICIEMBRE  
DEL AÑO 2022, QUE INTRODUCEN IMPORTANTES  
MODIFICACIONES EN CUANTO A LOS DELITOS SEXUALES,  
A VARIOS CÓDIGOS Y A LEYES ESPECIALES,  
COMO SE INDICA EN LOS MISMOS  
CUERPOS LEGALES .....**

	413
I. LEY N° 21.522, INTRODUCE UN NUEVO PÁRRAFO EN EL TÍTULO VII DEL LIBRO II DEL CÓDIGO PENAL, RELATIVO A LA EXPLOTACIÓN SEXUAL COMERCIAL Y MATERIAL PORNOGRÁFICO DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES .....	414
Historia de la ley .....	414
Modificaciones definitivas y actual redacción de los respectivos artículos .....	416
Comentario .....	419
II. LEY N° 21.523, MODIFICA DIVERSOS CUERPOS LEGALES PARA MEJORAR LAS GARANTÍAS PROCESALES, PROTEGER LOS DERECHOS DE LAS VÍCTIMAS DE LOS DELITOS SEXUALES Y EVITAR SU REVICTIMIZACIÓN .....	422
A. Historia de la ley .....	423
Antecedentes .....	423
Idea Matriz .....	426
B. Códigos que se modifican - Penal y Procesal Penal y su actual redacción incluyendo las modificaciones de la Ley N° 21.522 .....	426
Código Penal .....	426
a) Añádese en el artículo 94 bis el siguiente inciso segundo .....	426
Texto definitivo .....	427
b) Agrégase el siguiente artículo 368 bis A .....	427
Comentario .....	427

c)	Siguiendo el texto legal de la ley en comento, 21.523, tenemos	428
	Comentario	428
d)	Sustitúyese el artículo 372 ter por el siguiente	429
	Comentario	429
e)	Siguiendo la estructura de la Ley, se indica	429
	Comentario	430
f)	La Ley N° 21.523 preceptúa más adelante	431
	Comentario	431
	<i>El auxilio al suicidio</i>	431
	Derecho comparado	433
	Código Penal Español	433
	Código Federal de México	434
	Código Penal de Honduras	435
	Código Penal de Colombia	435
	Código Penal de Argentina	435
	Código Penal de Francia	435
g)	Continuando, tenemos que la nueva ley dispone, en relación a diversos tipos penales	436
	<b>Código Procesal Penal</b>	437
a)	Intercálase en el artículo 109 los siguientes incisos segundo y tercero, nuevos, pasando el actual inciso segundo a ser inciso cuarto	437
	Texto definitivo	438
b)	Intercálase el siguiente artículo 109 bis	440
	Texto definitivo	440
c)	Agrégase el siguiente artículo 109 ter	441
	Texto definitivo	441
d)	En el inciso segundo del artículo 149	441
	Texto definitivo	441
e)	Incorpórase, a continuación del artículo 191 bis, el siguiente artículo 191 ter	442
	Texto definitivo	442
f)	Reemplázase en el inciso segundo del artículo 280 la frase “la situación señalada en el artículo 191 bis” por la siguiente: “las situaciones señaladas en los artículos 191 bis y 191 ter”	443
	Texto definitivo	443
g)	En el artículo 308	443
	Texto definitivo	444
h)	En el artículo 330	444
	Texto definitivo	444
i)	Agrégase en el artículo 331 la siguiente letra f)	445
	Texto definitivo	445

Leyes que se modifican .....	446
a) Artículo 20 de la Ley N° 19.640, Orgánica Constitucional del Ministerio Público .....	446
Texto definitivo .....	447
b) Introdúcense las siguientes modificaciones en el artículo 33 de la Ley N° 19.733, sobre libertades de opinión e información y ejercicio del periodismo .....	448
Texto definitivo .....	448
c) Incorpórase en la Ley N° 19.346, que crea la Academia Judicial, el siguiente artículo 22 .....	449
Texto definitivo .....	449
d) Intercálase en el inciso segundo del artículo 1 de la Ley N° 18.216 ..	449
Texto definitivo .....	450
e) Intercálase en el inciso tercero del artículo 3 del Decreto Ley N° 321, de 1925 .....	451
Texto definitivo .....	451
<b>CAPÍTULO IX</b>	
<b>DE LA VICTIMOLOGÍA, VÍCTIMA Y VICTIMIZACIÓN ...</b>	<b>453</b>
<b>DE LA VÍCTIMA, VICTIMOLOGÍA Y VICTIMIZACIÓN .....</b>	<b>454</b>
Generalidades .....	454
I. De la víctima y la victimología .....	455
Tipología de las víctimas .....	466
II. De la victimización .....	468
Comentario .....	470
<b>Glosario de términos de sexología forense y jurídicos en especial en relación con los delitos sexuales .....</b>	<b>473</b>
<b>Bibliografía .....</b>	<b>513</b>