

MARÍA LAMEIRAS FERNÁNDEZ
ENRIQUE ORTS BERENGUER
(Coordinadores)

Delitos sexuales contra menores

abordaje psicológico, jurídico y policial



Tirant «Criminología y
Educación Social»,
Serie mayor

57.343

Coordinadores

MARÍA LAMEIRAS FERNÁNDEZ

ENRIQUE ORTS BERENGUER

DELITOS SEXUALES CONTRA MENORES ABORDAJE PSICOLÓGICO, JURÍDICO Y POLICIAL

Prólogo de María Lameiras Fernández y Enrique Orts Berenguer

tirant lo blanch

Valencia, 2014



Índice

Prólogo	21
---------------	----

PARTE I

DELIMITACIÓN JURÍDICA Y PSICOLÓGICA DE LOS ABUSOS SEXUALES A MENORES

Capítulo 1

Introducción al estudio de los delitos sexuales contra menores

1. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA	27
2. EL SENTIDO DE LA TUTELA PENAL	30
3. REFLEXIÓN FINAL.....	33
BIBLIOGRAFÍA.....	37

Capítulo 2

Aproximación psicológica a la problemática de los abusos sexuales en la infancia

1. INTRODUCCIÓN.....	39
2. DEFINICIÓN Y DELIMITACIÓN CONCEPTUAL DE LOS ABUSOS SEXUALES A MENORES.....	42
2.1. Aproximación a los conceptos: “abusos”, “sexualidad” y “menores”.....	42
2.2. Criterios preliminares.....	47
2.3. Hacia una definición de consenso.....	50
3. LOS ABUSOS SEXUALES A MENORES EN UN CONTEXTO INTERNACIONAL: ALCANCE Y EXTENSIÓN DEL PROBLEMA.....	51
3.1. Incidencia y prevalencia	51
3.2. Consideraciones metodológicas.....	55
4. LA REVELACIÓN FAMILIAR Y LA JUDICIALIZACIÓN: RECOMENDACIONES PARA MITIGAR LOS EFECTOS IATROGÉNICOS.....	56
5. CONCLUSIONES.....	62
BIBLIOGRAFÍA.....	64

PARTE II

EXPOSICIÓN Y ESTUDIO DE LOS DELITOS CONCEBIDOS PARA LA PROTECCIÓN DE LOS MENORES EN EL ÁMBITO DE LA SEXUALIDAD

Capítulo 3

Agresiones y abusos sexuales a menores

1. INTRODUCCIÓN.....	71
----------------------	----

2. AGRESIONES SEXUALES.....	73
2.1. Concepto	73
2.2. Clases.....	73
2.3. Bien jurídico protegido y sujetos	74
2.4. Elemento subjetivo.....	74
2.5. Modos comisivos	75
A) La violencia	75
B) La intimidación	76
2.6. Participación criminal	76
3. ABUSOS SEXUALES.....	76
3.1. Concepto	76
3.2. Clases.....	77
A) Abusos sexuales por ausencia de consentimiento	77
a) Actuaciones sorpresivas.....	77
b) Sobre persona privada de sentido	77
c) Sobre persona aquejada de un trastorno mental	78
d) Sumisión química	78
B) Abusos sexuales por vicio de consentimiento.....	79
a) Prevaliéndose de situación de superioridad.....	79
b) Con engaño.....	79
3.3. Bien jurídico protegido y sujetos	80
3.4. Elemento subjetivo.....	80
3.5. Participación criminal	80
4. AGRAVACIONES ESPECÍFICAS DE LAS AGRESIONES SEXUALES....	81
4.1. Carácter degradante o vejatorio	81
4.2. Actuación conjunta.....	81
4.3. Especial vulnerabilidad	82
4.4. Relación de superioridad o parentesco	82
4.5. Medios peligrosos	84
5. ABUSOS Y AGRESIONES SEXUALES A MENORES DE TRECE AÑOS	84
BIBLIOGRAFÍA.....	86

Capítulo 4

Acoso sexual a menores

1. REDACCIÓN ORIGINARIA DEL DELITO DE ACOSO SEXUAL	87
2. REDACCIÓN ACTUAL DEL DELITO DE ACOSO SEXUAL: ADAPTACIÓN A LA RECOMENDACIÓN DE LA COMISIÓN EUROPEA DE 27 DE NOVIEMBRE DE 1991, RELATIVA A LA PROTECCIÓN DE LA DIGNIDAD DE LA MUJER Y DEL HOMBRE EN EL TRABAJO	89
3. PRECISIÓN TERMINOLÓGICA	91
4. ELEMENTOS DEL DELITO.....	91
4.1. Sujeto activo y sujeto pasivo	91
4.2. Conducta típica.....	94
A) Figura básica de acoso sexual (art. 184.1 C.P.)	94

Índice	11
B) Figuras cualificadas de acoso sexual (artículo 184. 2 y 3 C.P.)	98
a) Artículo 184.2 del Código Penal	98
b) Artículo 184.3 del Código Penal	100
4.3. Lesión del bien jurídico protegido	100
5. CULPABILIDAD	104
6. FORMAS IMPERFECTAS DE EJECUCIÓN	104
7. CONCLUSIÓN	104
BIBLIOGRAFÍA	105

Capítulo 5

Concepto de material pornográfico en el ámbito penal

1. PLANTEAMIENTO	107
2. NORMATIVA INTERNACIONAL	108
3. EL CONCEPTO DE MATERIAL PORNOGRÁFICO EN LA DOCTRINA Y LA JURISPRUDENCIA ESPAÑOLAS	112
4. ALGUNAS REFLEXIONES A PROPÓSITO DE LA DOCTRINA Y LA JURISPRUDENCIA SINTETIZADAS	114
4.1. Punto de partida	114
4.2. Delimitación del concepto de material pornográfico	115
4.3. Consideraciones finales	120
BIBLIOGRAFÍA	123

Capítulo 6

Los delitos de exhibicionismo y provocación sexual

1. INTRODUCCIÓN	125
2. SUJETOS	127
3. BIEN JURÍDICO PROTEGIDO	129
4. EXHIBICIONISMO Y PROVOCACIÓN SEXUAL	131
4.1. Exhibicionismo obsceno	131
4.2. Provocación sexual	133
BIBLIOGRAFÍA	137

Capítulo 7

Delitos relativos a la prostitución y corrupción de menores

1. EL CONCEPTO DE PROSTITUCIÓN	140
2. EL DELITO DE INDUCCIÓN Y FAVORECIMIENTO DE LA PROSTITUCIÓN DE MENORES E INCAPACES	142
2.1. Tipo básico: inducir, promover, favorecer o facilitar la prostitución de un menor o incapaz	143
2.2. La conducta del cliente: solicitar, aceptar u obtener por precio una relación sexual con un menor o incapaz	145
2.3. Tipos agravados	147

A) Víctima menor de trece años.....	147
B) Abuso de la condición de autoridad o funcionario público.....	148
C) Pertenencia a una organización o grupo criminal.....	149
2.4. La cláusula concursal.....	150
3. EL DELITO DE DETERMINACIÓN VIOLENTA, COACTIVA, ABUSIVA O FRAUDULENTA A LA PROSTITUCIÓN.....	152
3.1. Tipo básico: La conducta de determinar a una persona mayor de edad a ejercer la prostitución o a mantenerse en ella	153
3.2. Tipos agravados.....	154
A) Víctima menor de edad o incapaz	154
B) Víctima menor de trece años.....	157
C) Abuso de la condición de autoridad o funcionario público.....	157
D) Pertenencia a una organización o grupo criminal.....	158
E) Puesta en peligro de la vida o salud de la víctima.....	158
3.3. La cláusula concursal.....	159
4. LOS DELITOS DE PORNOGRAFÍA INFANTIL Y CORRUPCIÓN DE MENORES	159
4.1. El concepto de pornografía infantil.....	159
4.2. Modalidades de conducta básicas referidas a la pornografía infantil	162
A) La captación o utilización de menores con fines pornográficos, y la financiación u obtención de lucro de tales actividades.....	162
B) La producción, venta, distribución, exhibición u ofrecimiento de material pornográfico elaborado con menores, o la posesión con esos fines de ese material.....	166
C) La posesión para uso propio de material pornográfico realizado con menores	169
D) La producción, venta, distribución o exhibición de material pornográfico con empleo de la voz o de la imagen alterada o modificada de un menor	171
4.3. Modalidades agravadas de las conductas referidas a la pornografía infantil.....	172
A) Víctima menor de trece años.....	173
B) Hechos de carácter degradante o vejatorio	174
C) Especial gravedad por el valor económico del material pornográfico	174
D) Material pornográfico que represente a niños o incapaces víctimas de violencia física o sexual.....	175
E) Pertenencia a una organización o grupo criminal.....	176
F) Autor ascendiente, tutor, maestro o responsable del menor.....	176
4.4. El delito de corrupción de menores	177
4.5. El delito de no evitación de la prostitución o corrupción de un menor	178
5. REGLAS APLICABLES A LAS PERSONAS JURÍDICAS RESPONSABLES DE LOS DELITOS RELATIVOS A LA PROSTITUCIÓN DE MENORES Y A LA PORNOGRAFÍA INFANTIL Y CORRUPCIÓN DE MENORES..	179
6. REINCIDENCIA INTERNACIONAL	181
BIBLIOGRAFÍA.....	182

PARTE III

DELITOS SEXUALES CONTRA MENORES Y LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS

Capítulo 8

El delito de *online child grooming* (art. 183 bis CP)

1. INTRODUCCIÓN	185
2. EL DELITO DEL ART. 183. BIS CP	192
2.1. Bien jurídico protegido.....	192
2.2. Sujetos	194
2.3. Conducta	195
3. REFLEXIÓN FINAL.....	199
BIBLIOGRAFÍA.....	201

Capítulo 9

Victimización infantil sexual *online*: *online grooming*, ciber-abuso y ciber-acoso sexual

1. EL “CAJÓN DE SASTRE” DE LA VICTIMIZACIÓN INFANTIL SEXUAL ONLINE	205
2. LAS VÍCTIMAS	209
3. LOS CIBER-AGRESORES SEXUALES	213
4. ¿CÓMO SE PRODUCE LA DINÁMICA DE CIBER-ABUSO SEXUAL?	215
5. IMPACTO PSICOLÓGICO DEL ABUSO SEXUAL INFANTIL A TRAVÉS DE INTERNET (ASI-I)	218
6. CONCLUSIONES	220
BIBLIOGRAFÍA.....	221

PARTE IV

EL PROCESO DE INVESTIGACIÓN Y JUDICIALIZACIÓN DE LOS DELITOS SEXUALES CONTRA MENORES

Capítulo 10

Abusos y agresiones sexuales a menores: la intervención e investigación policial en el ámbito urbano

1. INTRODUCCIÓN	227
2. A QUIEN CORRESPONDE LA INVESTIGACIÓN	229
2.1. Comisaría General de Policía Judicial (C.G.P.J.).....	229
A) Estructura.....	230
B) Funciones	230
Real Decreto 1181/2008, de 11 de julio.....	230
2.2. Secretaría General	231
Orden Interior 2103/2005, de 1 de julio.....	231
A) Servicio de Apoyo Técnico	231

2.3. Creación SAF CENTRAL	231
A) Creación SAF.....	231
B) Funciones del SAF Central.....	232
C) Funciones del SAF	232
D) Funciones del GRUME.....	232
E) SAM. Marco Jurídico	233
F) GRUME.....	233
2.4. Abuso y agresión sexual.....	237
3. CÓMO SE LLEVA A CABO UNA INVESTIGACIÓN POLICIAL.....	238
3.1. Supuesto práctico.....	239
3.2. Resolución del supuesto práctico	240
3.3. Modo de conocer por la policía la comisión de un delito sexual contra un menor	245
3.4. Primeras actuaciones.....	246
3.5. Tratamiento del menor.....	247
3.6. Entrevista al menor.....	248
3.7. Breve conclusión	249
BIBLIOGRAFÍA.....	250

Capítulo 11

La actuación de la Guardia Civil ante los delitos sexuales cometidos contra menores

1. INTRODUCCIÓN	252
1.1. La Guardia Civil. (Despliegue y funciones). La especialidad de Policía Judicial (Distribución geográfica y operativa).....	252
1.2. Los Equipos Mujer-Menor (EMUME)	252
1.3. Formación del personal que atiende estos casos	254
1.4. La Sección de Análisis del Comportamiento Delictivo (SACD).....	254
2. DELITOS CONTRA LA LIBERTAD E INDEMNIDAD SEXUAL EN EL ÁMBITO DE LA GUARDIA CIVIL	255
2.1. Tipos y su evolución	255
2.2. Víctimas especialmente vulnerables: Menores y personas con discapacidad	258
3. ACTUACIÓN DE LA GUARDIA CIVIL CON VÍCTIMAS VULNERABLES	259
3.1. Actuación inmediata a nivel operativo	259
A) Denuncia y primeras actuaciones. Coordinación entre Unidades	259
B) Procedimientos y protocolos.....	260
C) Recogida de muestras	262
D) Inspecciones oculares.....	262
E) Coordinación con otros cuerpos policiales.....	263
F) Derivación a otros profesionales.....	264
4. TOMA DE DECLARACIÓN	264
4.1. Derivación EMUME	264
4.2. Solicitud y actuación SACD	264

4.3 Entrevista a la víctima.....	265
5. EL DESARROLLO DE LA ENTREVISTA A UN MENOR VÍCTIMA DE ABUSOS SEXUALES.....	270
5.1. Establecimiento de la relación con el menor.....	270
5.2. Narración libre.....	272
5.3. Sugestionabilidad y Aquescencia.....	272
5.4. Tipos de preguntas.....	273
5.5. Algunas consideraciones a tener en cuenta en las entrevistas a menores víctimas.....	275
5.6. Cierre.....	276
6. CONCLUSIONES.....	276
ANEXO NICHD.....	278

Capítulo 12

La intervención del fiscal en delitos sexuales contra menores

1. INTRODUCCIÓN.....	287
2. NATURALEZA PÚBLICA O SEMIPÚBLICA DE LOS DELITOS CONTRA LA LIBERTAD SEXUAL. ESPECIAL REFERENCIA AL DELITO DE ABUSO SEXUAL A MENORES.....	290
3. TRATAMIENTO PROCESAL DEL MENOR VÍCTIMA DE ABUSOS SEXUALES.....	292
3.1. Legislación internacional y de la Unión europea.....	292
A) Normativa internacional.....	293
B) Normativa de la Unión Europea.....	294
3.2. La instrucción del delito de abuso sexual a menores de edad y la protección de la víctima. El papel del Ministerio Fiscal.....	296
A) La declaración del menor durante la instrucción del delito.....	297
a) Declaración del menor ante los expertos.....	298
b) Declaración del menor en presencia del Ministerio Fiscal.....	299
c) Declaración del menor en presencia de sus representantes legales o guardadores.....	299
d) Grabación de la declaración del menor.....	300
B) La declaración del menor en el juicio oral.....	301
a) La práctica de la declaración del menor como prueba preconstituída (art. 777 Leocr.).....	303
b) A través de los testigos de referencia.....	305
c) La declaración del menor a través del sistema de videoconferencia.....	306
3.3. El derecho a la intimidad del menor en el delito de abuso sexual a menores de edad.....	309
4. CONCLUSIÓN.....	310
BIBLIOGRAFÍA.....	311
LEGISLACIÓN Y OTROS DOCUMENTOS RELACIONADOS CON EL PROCESO POR DELITO DE ABUSO SEXUAL A MENORES DE EDAD.....	311

JURISPRUDENCIA Y CIRCULARES E INSTRUCCIONES DE LA FISCALÍA GENERAL DE ESTADO.....	312
---	-----

Capítulo 13

Evaluación psicológica forense del abuso sexual infantil

1. INTRODUCCIÓN.....	315
2. INSTRUMENTOS DE MEDIDA PARA LA DETECCIÓN DEL ABUSO SEXUAL INFANTIL.....	316
3. PSICOLOGÍA Y EL DERECHO: DISTINTAS VISIONES DEL PROBLEMA.....	320
4. CONCLUSIÓN: HACIA UNA REDEFINICIÓN DEL ABUSO SEXUAL INFANTIL QUE DEFienda AL MENOR.....	331
BIBLIOGRAFÍA.....	334

PARTE V

INTERVENCIÓN PSICOLÓGICA CON MENORES VÍCTIMAS DE DELITOS SEXUALES

Capítulo 14

Tratamiento psicológico integrado para los menores. Víctimas de abuso sexual en el entorno familiar

1. INTRODUCCIÓN.....	342
2. CONSECUENCIAS EMOCIONALES EN LAS VÍCTIMAS DE ABUSO SEXUAL INFANTIL.....	343
2.1. Consecuencias a corto plazo.....	343
2.2. Consecuencias a largo plazo.....	345
3. EVALUACIÓN CLÍNICA DEL ABUSO SEXUAL INFANTIL.....	346
4. INTERVENCIÓN CON LA FAMILIA.....	347
4.1. Pautas urgentes para el afrontamiento del abuso.....	348
4.2. Asesoramiento psicoeducativo.....	349
4.3. Intervención terapéutica.....	350
A) Negación del abuso.....	350
B) Sentimientos de culpa y de fracaso.....	351
C) Rabia, resentimiento y deseos de venganza.....	351
D) Ansiedad, depresión y baja autoestima.....	351
E) Deterioro de las relaciones familiares y de pareja.....	352
5. INTERVENCIÓN PSICOLÓGICA CON LAS VÍCTIMAS.....	353
5.1. Pautas urgentes de afrontamiento.....	353
5.2. Fase psicoeducativa y preventiva.....	354
5.3. Fase terapéutica.....	355
A) Reelaboración cognitiva y emocional del abuso.....	355
B) Sentimientos de culpa y vergüenza.....	356

C) Sentimiento de estigmatización, tristeza y baja autoestima.....	357
D) Reexperimentación emocional y evitación cognitiva	357
E) Ansiedad, miedos y conductas de evitación.....	358
F) Desconfianza en las relaciones afectivas e interpersonales.....	359
G) Hostilidad, rabia y agresividad	359
H) Alteraciones en el área sexual	360
6. GUÍA DE ACTUACIÓN INTEGRADA CON LA FAMILIA Y CON LAS VÍCTIMAS EN FUNCIÓN DE LA EDAD	361
7. CONCLUSIONES.....	363
LECTURAS RECOMENDADAS	364
BIBLIOGRAFÍA.....	365

Capítulo 15

Los abusos sexuales a menores: Abordaje desde el psicoanálisis relacional

1. INTRODUCCIÓN.....	367
2. INTERVENCIONES TERAPÉUTICAS	368
2.1. Ilustración clínica 1.....	368
2.2. Comentarios a ilustración clínica 1	370
2.3. Ilustración clínica 2.....	371
2.4. Comentarios a ilustración clínica 2	371
2.5. Ilustración clínica 3.....	372
2.6. Ilustración clínica 4.....	374
3. CONCLUSIÓN Y CONSIDERACIONES FINALES.....	376
BIBLIOGRAFÍA.....	377

PARTE VI

PENAS E INTERVENCIÓN CON AGRESORES SEXUALES DE MENORES

Capítulo 16

Penas y medidas de seguridad en los delitos sexuales contra menores

1. INTRODUCCIÓN.....	381
2. FUNDAMENTO DE LAS PENAS Y MEDIDAS DE SEGURIDAD EN EL CÓDIGO PENAL ESPAÑOL.....	384
3. LAS CONSECUENCIAS JURÍDICAS EN MATERIA DE DELITOS SEXUALES ANTES DE LA REFORMA DEL CÓDIGO PENAL POR LEY ORGÁNICA 5/2010.....	387
4. PENAS Y MEDIDAS EN LOS DELITOS SEXUALES CONTRA MENORES TRAS LA REFORMA DEL CP POR LEY ORGÁNICA 5/2010.....	389
5. MODALIDADES DE CUMPLIMIENTO DE PENAS DE PRIVATIVA DE LIBERTAD	391
6. LA MEDIDA DE SEGURIDAD DE LIBERTAD VIGILADA EN LA LO5/2010.....	396

7. EL CONTENIDO DE LA LIBERTAD VIGILADA: LAS OBLIGACIONES Y PROHIBICIONES DE CONDUCTA DEL ART. 106.1 DEL CP. PROCEDIMIENTO DE IMPOSICIÓN	399
8. EL ANTEPROYECTO DE REFORMA DE LEY ORGÁNICA DE REFORMA DEL CÓDIGO PENAL DE 2012	403
BIBLIOGRAFÍA CONSULTADA	405
BIBLIOGRAFÍA RECOMENDADA	406

Capítulo 17

Características y tratamiento de los abusadores de menores

1. IMAGEN Y CARACTERÍSTICAS DEL ABUSADOR SEXUAL DE MENORES	411
2. LA INTERVENCIÓN CON EL AGRESOR DE MENORES.....	415
2.1. El Programa de los programas	419
2.2. La voluntariedad y la motivación al tratamiento.....	421
2.3. La conciencia emocional y la empatía hacia las víctimas.....	423
2.4. La Prevención de la recaída.....	424
3. EL PROGRAMA CONTROL DE LA AGRESIÓN SEXUAL (GARRIDO Y BENEYTO, 1996).....	425
4. EL TERAPEUTA Y EL ABUSADOR SEXUAL DE MENORES.....	426
5. CONCLUSIONES.....	429
BIBLIOGRAFÍA.....	429

Capítulo 18

La publicidad de los antecedentes penales como estrategia de prevención del delito (a propósito de los registros públicos de delincuentes sexuales)

1. PLANTEAMIENTO: LA EXPOSICIÓN PÚBLICA DE LOS DELINCUENTES COMO MANIFESTACIÓN DEL DERECHO PENAL DE LA SEGURIDAD.....	435
2. UN CASO PARADIGMÁTICO: LAS LEYES MEGAN ESTADOUNIDENSES COMO INSTRUMENTO PARA COMBATIR LA DELINCUENCIA SEXUAL.....	440
3. PERSPECTIVAS CONSTITUCIONAL Y POLÍTICO-CRIMINAL.....	443
3.1. Disparar a la reinserción social	444
3.2. La afectación al honor y a la intimidad del condenado	448
A) Derecho a la información y transparencia judicial vs. derecho al honor, a la intimidad y a la propia imagen. Especial referencia a la difusión de noticias sobre sujetos implicados en casos penales	452
3.3. La incidencia en la dignidad humana	457
3.4. Todo esto ¿para qué? (el déficit utilitario)	458
4. BALANCE: NI PREVENCIÓN NI GARANTÍAS	464
OBRAS RECOMENDADAS	466
BIBLIOGRAFÍA.....	466

PARTE VII

LOS DELITOS SEXUALES CONTRA MENORES: ¿ES POSIBLE LA PREVENCIÓN?

Capítulo 19

Programas de prevención de abusos sexuales a menores (PPASM): el papel de la educación sexual

1. INTRODUCCIÓN	473
2. CARACTERÍSTICAS DE LOS PROGRAMAS DE PREVENCIÓN DE ABUSOS SEXUALES A MENORES	474
2.1. Objetivos	476
2.2. Personal responsable y destinatarios/as	477
2.3. Contenidos y metodología de aprendizaje	481
3. BENEFICIOS Y PRINCIPALES LIMITACIONES DE LOS PPASM: RESULTADOS DE LA EVALUACIÓN	483
4. RECOMENDACIONES GENERALES PARA LOS PPASM	491
5. LA EDUCACIÓN SEXUAL COMO ESTRATEGIA DE PREVENCIÓN: LA PREVENCIÓN DE LA VIOLENCIA SEXUAL	493
6. CONCLUSIONES	497
BIBLIOGRAFÍA	498
Anexo legislativo	503
Lecturas recomendadas	509