***El Abuso Sexual Infantil (ASI)***

***ante la LEY*[[1]](#footnote-2)**

**INTRODUCCIÓN**

La finalidad de este trabajo es poder brindar adecuada información a profesionales de la Salud como también a los legos que se desempeñan en el ámbito del Poder Judicial, para clarificar que le compete a cada uno ante una denuncia de abuso sexual.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

El principal objetivo es remarcar que dicha situación suele ser crónica, y en tal caso laa necesidad de preservar muestras biológicas si el episodio no fue reciente, no existe y por lo tanto no hay urgencia, pero si es primordial la evaluación por un equipo interdisciplinario quien determinará la presencia de indicadores de alta sospecha, para iniciar la etapa Judicial.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

## MARCO TEÓRICO

El Abuso Sexual Infantil (ASI) es una forma de maltrato infantil, que incluye abuso físico y psicológico, que consiste en la utilización de un menor para satisfacer los deseos sexuales de un adulto. En el mismo se incluyen, caricias inapropiadas, manoseos, exhibiciones obscenas, contacto urogenital, sexo oral, inducción a que el niño manipule los genitales del agresor, inducción a la prostitución, participación de niños en videos o fotografías pornográficas.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Es muy importante diferenciar el ASI de la violación. El primero por lo general es un proceso crónico, (tomando como referencia la casuística del origen intrafamiliar), como también se describen situaciones agudas de ASI sin acceso carnal donde por lo general dependiendo de las maniobras abusivas y del tiempo de las mismas no resulta prioritario el examen médico, es fundamental la evaluación psicológica/ psiquiátrica de la víctima para contener y evaluar en equipo interdisciplinario la presencia de Indicadores de ASI. Todo lo anteriormente mencionado debe ser realizado por el equipo de salud, es una tarea netamente asistencial, ya que en ese ámbito se realiza el control médico y psicológico y se procede al tratamiento posterior a la revelación de la situación abusiva. El médico Forense realiza tan sólo tarea pericial en la que posee contacto con el peritado en una única oportunidad lo que se diferencia totalmente del tratamiento asistencial y con fines totalmente distintos y con una relación totalmente diferente.\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Se describe en las formas de ASI intrafamiliar distintas etapas: la primera involucra un equilibrio familiar, donde se incluye la seducción, la intimidación sexual y el secreto, una segunda etapa donde sobreviene el desequilibrio familia que incluye el develamiento del secreto y por último la negación frente a la respuesta observada en su entorno de la revelación del secreto.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

En cuanto a la Violación es un evento inesperado en general, donde existe violencia, es impredecible el evento, en el cual el plazo para recolectar evidencia es hasta las 72 hs de ocurrido el hecho, las que ayudan al proceso de resolución del delito.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Desde el punto de vista legal la violación se caracteriza por la fuerza, el no consentimiento de la víctima y por la penetración. Asimismo se considera violación si la víctima es una persona discapacitada o menor de 12 años, que por su grado de inmadurez, no es capaz de dar consentimiento para el acto.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**Aspectos Legales**:

El Código Penal Argentino, en sus artículos 119 y 120 expresa cuatro figuras de abuso sexual, tres en el art. 119 y la cuarta en el art.120.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

En el **artículo 119** (ley 25087, art. 2) se expresa :

***1****. "Será reprimido con* ***reclusión o prisión de 6 meses a 4 años****, el que abusare sexualmente de persona de uno u otro sexo cuando esta fuera:*

*\*menor de 13 años,…*

*\*cuando mediare violencia, amenaza, abuso coactivo o intimidatorio de una relación de dependencia, de autoridad, o de poder o,…*

*\*aprovechándose de que la víctima por cualquier causa no haya podido consentir libremente la acción".\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_*

***2.*** *"La pena será* ***de 4 a 10 años reclusión o prisión*** *cuando el abuso por su duración o circunstancias de su realización, hubiere configurado un sometimiento sexual gravemente ultrajante para la víctima".\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_*

***3****." La pena será* ***de 6 a 15 años de reclusión o prisión*** *cuando mediando las circunstancias del párrafo 1º hubiere acceso carnal por cualquier vía".\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_*

***4****." En los supuestos de los párrafos 2º y 3º , la pena será* ***de 8 a 20 años de reclusión o prisión*** *si:*

*a) resultare un grave daño en la salud física o mental de la víctima;…*

*b) el hecho fuera cometido por ascendiente, descendiente, afín en línea recta, hermano, tutor, curador, ministro de algún culto conocido o no, encargado de la educación o de la guarda;…*

*c) el autor tuviere conocimiento de ser portador de una enfermedad de transmisión sexual grave, y hubiere existido peligro de contagio;…*

*d) el hecho fuera cometido por dos o más personas, o con armas;…*

*e) el hecho fuera cometido por personal perteneciente a las fuerzas policiales o de seguridad, en ocasión de sus funciones;...*

*f) el hecho fuera cometido contra un menor de 18 años, aprovechando la situación de convivencia preexistente con el mismo".\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_*

***5****. "En el supuesto del párrafo 1, la pena será* ***de 3 a 10 años de reclusión o prisión*** *si concurren las circunstancias de los incisos a, b, d, e, ó f".\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_*

En el **artículo 120** (ley 25087, art. 3) se expone:

***1****. "Será reprimido con* ***prisión o reclusión de 3 a 6 años*** *el que realizare algunas de las acciones previstas en los párrafos 2º y 3º del art. 119 con una persona menor de 16 años, aprovechándose de su inmadurez sexual, en razón de la mayoría de edad del autor, su relación de preeminencia respecto de la víctima, u otra circunstancia equivalente, siempre que no resultare un delito más severamente penado".\_\_\_\_\_\_\_*

***2****. "La pena será de* ***prisión o reclusión de 6 a 10 años*** *si mediare alguna de las circunstancias previstas en los incisos a, b, c, e, ó f, del párrafo 4º del art.119".\_\_\_\_*

En el artículo 124 CP se expresan los agravantes de ambos artículos (119 y 120) cuando se manifiesta:

*"Se impondrá* ***reclusión o prisión de 15 a 25 años****, cuando en los casos de los artículos 119 y 120, resultare la muerte de la persona ofendida".\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_*

**REFLEXIONES MÉDICO-SEXOLÓGICAS[[2]](#footnote-3)**

En el abuso sexual, según lo establece el nuevo código pueden distinguirse 4 figuras, que se distribuyen de la siguiente manera:

**Art.119:**

*\*abuso sexual simple*

*\*abuso sexual agravado (sometimiento)*

*\*abuso sexual con acceso carnal por cualquier vía*

**Art.120**:

*\*abuso sexual por aprovechamiento de la inmadurez sexual*.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  
  
Solo se hará mención a los puntos que se consideran mas controvertidos desde el punto de vista médico legal y que son aquellos que tienen que ver con el encuadre jurídico de los párrafos 2º y 3º del abuso sexual.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

El párrafo 1º que corresponde a la forma *simple*, es equivalente al derogado *abuso deshonesto* y no trae dificultades interpretativas desde el punto de vista sexológico forense.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Respecto a la 4º figura que trata el art. 120 ya se ha expresado la ambigüedad de utilizar la inmadurez sexual como criterio para definir un delito.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Para considerar medico legalmente los párrafos 2 y 3º es oportuno analizar tres conceptos: "acceso carnal", "libertad sexual " y "acto violatorio".\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

1. **Acceso carnal**

El término acceso carnal, connota la idea de *penetrar con un objeto carnoso*, a través de un *orificio* que lo admita, en un *cuerpo viviente*. Es necesario que *supere* la superficie corporal. Este concepto es independiente del consentimiento libre del ser penetrado. A esta acción violenta, a los fines prácticos, se llamará *violación*.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Un cuerpo carnoso viviente es una característica de los animales que el hombre comparte. Pero, solo éste adquiere el rango de persona porque es un ser libre y responsable. Goza de la capacidad de decidir, con el libre albedrío puede escapar al determinismo biológico, y por tener capacidad para razonar, puede tomar decisiones entre alternativas.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  
De lo dicho se puede colegir que, al hablar de acceso carnal, se hace referencia al ser humano. Se excluyen a los animales. La zoofilia, es considerada un acto parafílico, pero no un tipo de violación.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**b) Libertad sexual**

La libertad sexual es un bien jurídicamente protegido, y se ejerce a partir de los 13 años, con distinta tipificación.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Si esa actividad sexual no es consentida, independientemente de la edad, y supera la superficie corporal, esto es, que su cuerpo es penetrado por un orificio, se establece desde un punto de vista psicosexual un acto de violación.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

1. **Acto de violación**

Cabe distinguir el objeto penetrador, portado por el sujeto activo, y el orificio penetrado, que pertenece al sujeto pasivo.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

El *objeto penetrador*, puede ser *carnal*: pene en erección, dedos, mano, lengua, pie; o *no carnal*: olisbos, objetos inanimados simil falo,etc.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  
El *orificio penetrado* se puede distinguir en natural y artificial .

El orificio natural, puede ser *apto*, vagina, recto, boca; o, *no apto*, fosas nasales, pabellón auricular.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

El orificio *artificial*, puede ser el producto de una intervención quirúrgica, por ej., un ano 'contra natura', consecuencia de una colostomía.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

También, se sostiene que el pene debe penetrar en un orificio natural, entendiéndose por tal la vagina de la mujer, del que resulta el llamado coito; y, el recto, tanto la mujer como del varón, que se denomina cópula.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Como derivación de ese enfoque, se excluyó la boca de los orificios "naturales". Por lo tanto, todo actividad relacionada con el sexo oral como la felattio, y el irrumatio, realizada sin consentimiento válido, por lo general, no se consideró violación.\_\_\_\_\_

El encuadre jurídico señalado, puede ser visto como producto de un mero enfoque biológico de la sexología, y una concepción "machista" del hombre, ya que no tiene en cuenta el aspecto psicológico del deseo libidinal o erótico del actor, que es el motivo placentero personal que explica el comportamiento sexual de este tipo de delincuentes.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

El concepto de "acceso carnal", que presenta el Código, no se refiere exclusivamente al coito, o a la cópula anal, homo o heterosexual.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Hoy nadie ignora que desde el punto de vista jurídico, nuestro país ha tomado conciencia de los problemas que afligen a los niños, e incorporar a nuestra Ley Suprema, a través de la reforma del año 1994 y, como complemento de los Derechos y Garantías, a la Convención de los Derechos del Niño, que de esta manera ha adquirido raigambre y supremacía constitucional.

Sin embargo, esta valiosa actitud declamativa del constituyente, carece de vigor si no es acompañada por una acción legislativa concordante y práctica.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

No basta con proclamar a los cuatro vientos el interés superior del niño. Es necesario plasmarlo en nuestras acciones cotidianas.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Quién sinó el médico, particularmente el pediatra, es el ciudadano indicado para denunciar estos terribles casos de abuso sexual?[[3]](#footnote-4)\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Quién sinó el docente, que convive muchas horas diarias con el menor?.\_\_\_\_\_\_\_\_\_

La sociedad debe reconocer que abandona a sus niños en estado de indefensión cuando el abuso se comete en el ambiente intrafamiliar. Cuando se superpone la figura del perpetrador con la del obligado a salvaguardar los derechos del infante.\_

No basta con obligar a denunciar a quienes, por su actividad cotidiana, son los primeros en sospechar un posible abuso. Es necesario protegerlos una vez consumada la denuncia.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

De lo contrario, serian tantas las exigencias para que una sospecha se transforme en denuncia, que tan solo llegarían a los estrados judiciales los casos harto evidentes.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Este es un vacío legal que merece ser llenado a la brevedad para que nuestros actos resulten coherentes con nuestro discurso.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

El niño es incapaz de autoprotegerse. Las leyes de obligatoriedad de denuncia deben ser generosas en beneficio del menor. Solo ante un exceso de denuncias se podrá evitar la actual subdetección del problema.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

En nuestra provincia la ley 2302 de PROTECCIÓN INTEGRAL DEL NIÑO Y DEL ADOLESCENTE, tiene como interés superior el resguardo de la integridad física del menor, y es una adelantada en este aspecto respecto a otras provincias.\_\_\_\_\_\_\_\_

Nuestra Fundación, la FID, trabaja en forma conjunta, los profesionales del área en la confección de un Proyecto para ser elevado a las autoridades correspondientes para su tratamiento, que prevea la imprescriptibilidad de éste tipo de delitos aberrantes y de tan graves secuelas para las víctimas de los mismos.

1. Autor: Dra. Lydia Caunedo, Médico Forense de Neuquén. Gabinete Interdisciplinario.

   Coordinación: Dra. Mariela Kugler. Médico Forense de Neuquén. Gabinete médico Forense.

   Compaginación del original: Flavia Agüero [↑](#footnote-ref-2)
2. Romi Juan Cralos, García Samartino Lorenzo , Poggi Víctor, Los delitos contra ka integridad sexual .consideraciones médico legales , Cuadernos de Medicina Forense. Año 1, n° 1, pág 19-34 Junio 2002. [↑](#footnote-ref-3)
3. Arch Argent Pediatr 2007; 105(4):357-367 **/ 35 Qué hacer cuando se sospecha que un niño**

   **es abusado sexualmente** *Comité de Salud Mental de la Sociedad Argentina de Pediatría.* [↑](#footnote-ref-4)