

**UNIVERSIDAD DE CHILE**  
FACULTAD DE DERECHO  
Dpto. de Ciencias del Derecho

**“SEXUALIDAD, FAMILIA Y DERECHO:  
LOS DELITOS DE ADULTERIO,  
AMANCEBAMIENTO E INCESTO.  
DESARROLLO HISTÓRICO Y  
JURISPRUDENCIAL (SIGLO XX)”**

Memoria para optar al grado de Licenciado en Ciencias Jurídicas y Sociales  
Gustavo Escalona Muñoz

**Mario Filippi Peredo**

Profesor guía:

Antonio Dougnac Rodríguez

**JUNIO 2006**



<b>ÍNDICE . .</b>	<b>4</b>
<b>RESUMEN . .</b>	<b>7</b>
<b>Disponible a texto completo en . .</b>	<b>8</b>

# ÍNDICE

## PÁGINA

Estado de la cuestión

Introducción

**Capítulo 1.-** Etimología y concepto de los vocablos adulterio, amancebamiento e incesto. Antecedentes histórico – jurídicos

Adulterio y amancebamiento. Etimología y concepto desde la óptica del Derecho Penal

**1.2.** Etimología y concepto de la voz incesto

**1.3.** Antecedentes histórico – jurídicos de la regulación de los delitos de adulterio, amancebamiento e incesto por el Código Penal Chileno

**1.4.** El adulterio, amancebamiento e incesto: un examen a su sanción en el Derecho Penal Indiano

**1.4.1.** La legislación penal indiana. Una aproximación general y específica

**1.4.2.** Cuerpos jurídicos en materia penal, integrados en el Derecho Indiano y aplicables en Chile. Su orden de prelación.

a- Derecho originario chileno

b- Derecho especial

c- El código general

**1.4.3.** Algunos conceptos fundamentales de Derecho Penal indiano

**1.4.4.** Una aproximación general a los antecedentes histórico – jurídicos de los delitos de adulterio, amancebamiento e incesto en el Derecho Penal Indiano

**1.4.4.1.** El adulterio y el amancebamiento

**1.4.4.2.** El incesto

**1.4.5.** El establecimiento del delito de adulterio en la legislación nacional

**1.4.6 .** Labor de la Comisión Redactora en la regulación del delito de incesto

**Capítulo 2.-** Apreciaciones doctrinarias sobre los delitos de adulterio, amancebamiento e incesto. Sus implicancias civiles

**2.1.** El bien jurídico tutelado

**2.2.** Análisis particular de los delitos de adulterio y amancebamiento

**2.2.1.** El adulterio de la mujer

a.- Que los partícipes fuesen de distinto sexo

b.- Que la mujer estuviese unida con otro hombre por un vínculo matrimonial preexistente al acto de adulterio

c.- *Que el acto de los partícipes consistiere en yacer*

d.- Que al menos uno de los adúlteros, supiese el estado civil de casada de la mujer

**2.2.2. Características que presentaba el delito de adulterio**

a.- Se trataba de un delito de acción privada

b.- La acción tenía un plazo de prescripción de un año

c.- Este delito era instantáneo

d.- Cabía la posibilidad de etapas imperfectas de ejecución del delito

**2.2.3. Adulterio del hombre. Amancebamiento**

a.- Previa existencia de un matrimonio

b.- El varón debía tener manceba

c.- Se requería tener a la manceba dentro de la casa conyugal o fuera de ella con escándalo

d.- En cuanto al elemento dolo, esta figura se regía por las reglas generales

**2.2.4. Principales características de la figura penal amancebamiento**

a.- Un delito permanente

b.- No admitía posibilidades imperfectas de ejecución

Sanción que recibían los culpables

**2.3.- El adulterio civil. Concepto. Los efectos de la sentencia ejecutoriada de divorcio por adulterio en materia penal**

**2.4.- Elementos del delito de incesto. Tipo objetivo y tipo subjetivo**

a.- Ni el antiguo artículo 364 del código penal ni el actual artículo 375 del mismo cuerpo legal, clarifican qué es cometer incesto

b.- Ambas partes pueden ser sujetos activos de la figura

c.- Vínculo de parentesco entre los sujetos activos del delito

d.- Se requiere del consentimiento de ambos partícipes y del conocimiento del vínculo parental que los une

**Capítulo 3. Análisis de la jurisprudencia referida al delito de adulterio y amancebamiento**

**3.1.1. “La ratio legis del adulterio. Concepto y sentido de la ley**

**3.1.2. Vínculo matrimonial preexistente al acto de adulterio. Conocimiento del estado civil de casada de la mujer**

**3.1.3. El verbo rector de la figura. La acción integradora del delito de adulterio**

**3.1.4. Delito de acción privada**

**3.1.5. El adulterio civil. Concepto. Influencia de lo criminal en lo civil**

**3.2. La escasa jurisprudencia sobre el delito de amancebamiento en el Siglo XX**

**3.3. Jurisprudencia relativa al delito de incesto. Una mirada desde la perspectiva histórica**

**3.3.1. Bien jurídico protegido por el delito de incesto. Finalidad que perseguía la Comisión Redactora con su establecimiento**

**3.3.2.** Concepto sobre la acción integradora del delito

**3.3.3.** Concurso de delitos. Doctrina seguida por la Comisión Redactora en cuanto a la hipótesis del rapto

**3.3.4.-** Otros aspectos de la jurisprudencia del incesto que apuntan a cuestiones de orden histórico

**Capítulo 4.** El uxoricidio por adulterio desde la perspectiva jurisprudencial. Una circunstancia eximente de responsabilidad que regulaba el artículo 10 N° 11 del Código Penal

**4.1.** Concepto

**4.2.** Antecedentes históricos

**4.3.** Uxoricidio por adulterio. La ilicitud de la agresión del marido

**4.4.** El marido al sorprender a su mujer en “adulterio infraganti

**4.5.** Una circunstancia que extingue la irresponsabilidad “...con tal que la mala conducta de aquél no haga excusable la falta de ésta

**4.6.** “Falta de sana razón o de excitación mental” del marido

**4.7.** Principales características de un uxoricida por adulterio. Un caso paradigmático: “La tragedia conyugal de “lo vicuña”

a.- La vida precedente

b.- Respeto por la autoridad

c.- Confesión

d.- Falta de copartícipes

e.- Ausencia de ensañamiento

f.- Franca ejecución del delito

**Capítulo 5.** La derogación del delito de adulterio y de amancebamiento. Una de las consecuencias de “... la efectiva vigencia, dentro del ordenamiento jurídico chileno, del principio constitucional de igualdad ante la ley...”.185

**5.1.** Historia de la ley 19.335. Un debate sobre la despenalización del adulterio

**5.2.** Breve referencia a las consecuencias civiles del adulterio y del incesto. Evolución legislativa

**Conclusiones**

**Bibliografía**

# RESUMEN

Ahora bien, el contenido de la tesis a desarrollar debía ser una respuesta a la siguiente premisa: confeccionar una monografía que abordase un tópico específico, relacionado con la evolución histórica del Derecho de Familia en Chile, que en lo posible no estuviese tan explorado o examinado de manera particular. Para ello, debíamos elegir primero un área del Derecho; luego determinar su vinculación con la temática propuesta; y finalmente, precisar cómo se conjugaba esto con nuestros intereses.

Siguiendo este trazado entonces, nos planteamos, junto con el profesor, qué aspecto del Derecho Penal y su nexa con el Derecho de Familia cumplía con las exigencias y características expuestas. Y nos dimos cuenta, precisamente, que habían ciertas figuras penales relacionadas con el Derecho de Familia que presentaban, por múltiples razones, un atractivo panorama de estudio; nos referimos pues: a los delitos de adulterio, amancebamiento e incesto.

Disponible a texto completo en

[www.cybertesis.uchile.cl/tesis/uchile/2006/de-escalona\\_g/pdfAmont/de-escalona\\_g.pdf](http://www.cybertesis.uchile.cl/tesis/uchile/2006/de-escalona_g/pdfAmont/de-escalona_g.pdf)