

DERECHO PENAL Y REDES SOCIALES

JAVIER ALONSO GARCÍA
Juez Sustituto

Primera edición, 2015

PROVIEW

THOMSON REUTERS PROVIEW eBooks

Incluye versión en digital

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters

Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2015 [Thomson Reuters (Legal) Limited / Javier Alonso García]

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, SA

Camino de Galar, 15

31190 Cizur Menor (Navarra)

ISBN: 978-84-9098-324-9

Depósito Legal: NA 961/2015

Printed in Spain. Impreso en España

Fotocomposición: Editorial Aranzadi, SA

Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL

Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11

31013 – Pamplona

Sumario

Página

CAPÍTULO I

LAS REDES SOCIALES	17
1. Concepto y evolución	17
1.1. <i>Concepto clásico: las redes sociales tradicionales</i>	17
1.2. <i>Cambio de paradigma: la web 2.0 y los servicios de redes sociales en línea (SRS)</i>	18
1.3. <i>Concepto moderno: las redes sociales en línea (RSO)</i>	19
2. Clasificación	21
2.1. <i>Redes sociales horizontales (genéricas)</i>	22
2.2. <i>Redes sociales verticales (específicas)</i>	22
3. Riesgos en su utilización: bienes jurídicos afectados	22
3.1. <i>La protección de datos («habeas data»)</i>	22
3.2. <i>El honor y la intimidad</i>	28
3.3. <i>La libertad y la integridad moral</i>	33
3.4. <i>Otros bienes jurídicos</i>	35
4. Régimen jurídico	38
4.1. <i>Régimen jurídico principal: referencia a la Ley 34/2002, de 11 de julio, de servicios de la sociedad de la información y del comercio electrónico</i>	38
4.2. <i>Régimen jurídico accesorio: otras normas aplicables</i>	51

CAPÍTULO II

LAS REDES SOCIALES COMO ESCENARIO DELICTIVO	53
1. Impacto social y relevancia estadística	53
2. Competencia territorial jurisdiccional	55
3. Instrucción del proceso: especialidades	70
3.1. <i>Investigación de la autoría del delito</i>	70

3.1.1.	Generalidades: referencia a la Ley 25/2007, de 18 de octubre, de conservación de datos de comunicaciones electrónicas y de redes públicas de comunicación	70
3.1.2.	Interpretación de la Ley	83
3.1.2.1.	Interpretación restringida	83
3.1.2.2.	Interpretación ampliada	89
3.1.3.	Práctica de la diligencia de investigación	104
3.1.3.1.	Determinación de la dirección IP: el requerimiento al prestador del servicio	104
3.1.3.2.	Determinación de la identidad de la persona a la que se asignó la dirección IP: el requerimiento al proveedor de acceso	105
3.2.	<i>Medidas cautelares de protección de la víctima</i>	106
3.2.1.	Normativa reguladora	106
3.2.2.	Medidas adoptables	120
3.2.2.1.	Retirada de contenidos	120
3.2.2.2.	Interrupción de prestación del servicio	122
3.2.2.3.	Prohibición de comunicación	124
3.2.2.4.	Prohibición de aproximación	125
3.2.2.5.	Otras medidas	126
4.	Régimen de responsabilidades	127
4.1.	<i>Responsabilidad penal</i>	128
4.1.1.	Normativa reguladora	128
4.1.2.	Responsabilidad penal del destinatario del servicio (usuario)	134
4.1.3.	Responsabilidad penal del prestador del servicio	135
4.2.	<i>Responsabilidad civil «ex delicto»</i>	145
4.2.1.	Normativa reguladora	145
4.2.2.	Responsabilidad civil «ex delicto» del destinatario del servicio (usuario)	151
4.2.3.	Responsabilidad civil «ex delicto» del prestador del servicio	152

CAPÍTULO III

LOS DELITOS EN LAS REDES SOCIALES	161
1. Delitos contra la libertad	161
1.1. <i>Amenazas «on line»</i>	161
1.1.1. Legislación reguladora	161
1.1.2. Doctrina y jurisprudencia	163
1.1.3. Medidas cautelares de protección	171
1.1.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	173
1.2. <i>Coacciones «on line» («ciberacoso»)</i>	174
1.2.1. Legislación reguladora	174
1.2.2. Doctrina y jurisprudencia	176
1.2.3. Medidas cautelares de protección	180
1.2.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	181
2. Delitos contra la integridad moral	183
2.1. <i>Trato degradante «on line» («ciberacoso moral» o «cyberstalking»)</i> ..	183
2.1.1. Legislación reguladora	183
2.1.2. Doctrina y jurisprudencia	185
2.1.3. Medidas cautelares de protección	191
2.1.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	192
2.2. <i>Trato degradante «on line» («ciberacoso moral entre menores» o «cyberbullying»)</i>	197
2.2.1. Legislación reguladora	197
2.2.2. Doctrina y jurisprudencia	199
2.2.3. Medidas cautelares de protección	206
2.2.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	206
3. Delitos contra la libertad e indemnidad sexuales	211
3.1. <i>Agresión sexual «on line»</i>	211
3.1.1. Legislación reguladora	211
3.1.2. Doctrina y jurisprudencia	215
3.1.3. Medidas cautelares de protección	222
3.1.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	223

	<u>Página</u>
3.2. <i>Acoso sexual telemático a menores de dieciséis años, «on line» («child grooming»)</i>	225
3.2.1. Legislación reguladora	225
3.2.2. Doctrina y jurisprudencia	229
3.2.3. Medidas cautelares de protección	235
3.2.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	236
3.3. <i>Elaboración de pornografía infantil, «on line»</i>	237
3.3.1. Legislación reguladora	237
3.3.2. Doctrina y jurisprudencia	242
3.3.3. Medidas cautelares de protección	252
3.3.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	253
3.4. <i>Distribución de pornografía infantil, «on line»</i>	257
3.4.1. Legislación reguladora	257
3.4.2. Doctrina y jurisprudencia	262
3.4.3. Medidas cautelares de protección	272
3.4.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	273
4. Delitos contra la intimidad, la propia imagen y la inviolabilidad del domicilio	277
4.1. <i>Grabación no autorizada de imágenes íntimas ajenas, «on line»</i>	277
4.1.1. Legislación reguladora	277
4.1.2. Doctrina y jurisprudencia	280
4.1.3. Medidas cautelares de protección	288
4.1.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	288
4.2. <i>Acceso, apoderamiento, utilización o modificación no autorizados de datos reservados personales ajenos registrados en archivos o registros informáticos, «on line» («espionaje informático», «hurto informático» y otras conductas)</i>	291
4.2.1. Legislación reguladora	291
4.2.2. Doctrina y jurisprudencia	294
4.2.3. Medidas cautelares de protección	313
4.2.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	314

	<u>Página</u>
4.3. <i>Difusión, revelación o cesión de las imágenes ilícitamente captadas o los datos ilícitamente descubiertos, «on line»</i>	317
4.3.1. Legislación reguladora	317
4.3.2. Doctrina y jurisprudencia	320
4.3.3. Medidas cautelares de protección	332
4.3.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	332
4.4. <i>Acceso o mantenimiento no autorizados en un sistema de información, «on line» («intrusismo informático» o «allanamiento informático»)</i>	335
4.4.1. Legislación reguladora	335
4.4.2. Doctrina y jurisprudencia	337
4.4.3. Medidas cautelares de protección	344
4.4.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	344
5. Delitos contra el honor	345
5.1. <i>Calumnias «on line»</i>	345
5.1.1. Legislación reguladora	345
5.1.2. Doctrina y jurisprudencia	347
5.1.3. Medidas cautelares de protección	363
5.1.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	364
5.2. <i>Injurias «on line»</i>	371
5.2.1. Legislación reguladora	371
5.2.2. Doctrina y jurisprudencia	373
5.2.3. Medidas cautelares de protección	389
5.2.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	389
6. Delitos contra el patrimonio y contra el orden socioeconómico	401
6.1. <i>Estafa «on line» («scam»)</i>	401
6.1.1. Legislación reguladora	401
6.1.2. Doctrina y jurisprudencia	404
6.1.3. Medidas cautelares de protección	410
6.1.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	411
6.2. <i>Estafa informática «on line» («phishing scam» y «pharming scam»)</i> .	413
6.2.1. Legislación reguladora	413

	<i>Página</i>
6.2.2. Doctrina y jurisprudencia	416
6.2.3. Medidas cautelares de protección	444
6.2.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	444
6.3. <i>Infracción de derechos de propiedad intelectual «on line» («piratería digital»)</i>	449
6.3.1. Legislación reguladora	449
6.3.2. Doctrina y jurisprudencia	454
6.3.3. Medidas cautelares de protección	472
6.3.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	473
7. Delitos de falsedades	479
7.1. <i>Usurpación de estado civil «on line» («suplantación digital de identidad»)</i>	479
7.1.1. Legislación reguladora	479
7.1.2. Doctrina y jurisprudencia	479
7.1.3. Medidas cautelares de protección	493
7.1.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	493
8. Delitos contra la administración de justicia	495
8.1. <i>Quebrantamiento de pena del artículo 48 del CP o medida cautelar similar, «on line» («quebrantamiento digital de prohibición de comunicación»)</i>	495
8.1.1. Legislación reguladora	495
8.1.2. Doctrina y jurisprudencia	496
8.1.3. Medidas cautelares de protección	518
8.1.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	522
9. Delitos contra el orden público	525
9.1. <i>Enaltecimiento o justificación del terrorismo, «on line»</i>	525
9.1.1. Legislación reguladora	525
9.1.2. Doctrina y jurisprudencia	529
9.1.3. Medidas cautelares de protección	540
9.1.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	541
9.2. <i>Descrédito, menosprecio o humillación de las víctimas del terrorismo o de sus familiares, «on line»</i>	543

	<i><u>Página</u></i>
9.2.1. Legislación reguladora	543
9.2.2. Doctrina y jurisprudencia	547
9.2.3. Medidas cautelares de protección	560
9.2.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	560
9.3. <i>Difusión del terrorismo, «on line»</i>	563
9.3.1. Legislación reguladora	563
9.3.2. Doctrina y jurisprudencia	567
9.3.3. Medidas cautelares de protección	572
9.3.4. Responsabilidad civil «ex delicto»	572
BIBLIOGRAFÍA	573