

**Marcelo A. Riquert** coordinación

# Ciberdelitos

**Grooming - Stalking - Bullying - Sexting  
Ciberodio - Propiedad intelectual - Problemas  
de perseguibilidad - Ciberpornografía infantil**

■ Autores

Avelina Alonso de Escamilla – Miriam Cugat Mauri

Nicolás García Rivas – Paz Lloria García

Fernando M. Machado Pelloni – Gonzalo Quintero Olivares

Fabián Luis Riquert – Marcelo A. Riquert



**hammurabi**

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR



© Copyright by

**editorial hammurabi s.r.l.**

Talcahuano 481 - 4° piso

C 1013AAI - Buenos Aires - Argentina

Tel.: (54-11) 4382-3586 — líneas rotativas —

E-mail: [info@hammurabi.com.ar](mailto:info@hammurabi.com.ar) - [www.hammurabi.com.ar](http://www.hammurabi.com.ar)

- [twitter.com/hammurabi\\_srl](https://twitter.com/hammurabi_srl)
- [facebook.com/libreriahammurabi](https://facebook.com/libreriahammurabi)
- [youtube.com/libreriahammurabi](https://youtube.com/libreriahammurabi)

Producción integral



concept design

de **Fernando Lucas Depalma**

Tel.: 4382-2080 — líneas rotativas —

Esta edición se terminó de imprimir

en el mes de diciembre de 2014

en «**Docuprint S.A.**»

Tacuaref 123, Buenos Aires - Argentina

Hecho el depósito de ley 11.723

Derechos reservados

Prohibida su reproducción total o parcial

Impreso en Argentina / Printed in Argentina

ISBN: 978-950-741-682-8 (rústica)

---

Riquert, Marcelo A. coordinación

• **Ciberdelitos**

1ª edición, Buenos Aires, **Hammurabi**, 2014

392 ps., 23 x 16 cm.

ISBN: 978-950-741-682-8

1. Derecho penal. I. Riquert, Fabián L. II. Riquert, Marcelo A., coord.

CDD 345

• Fecha de catalogación: 10/12/2014

1101687

## • Índice general

---

<b>Presentación</b> .....	7
<b>Abreviaturas</b> .....	15

### Capítulo I

#### **REPENSANDO COMO FUNCIONA**

#### **LA LEY PENAL EN EL CIBERESPACIO**

§ 1. Introducción .....	17
§ 2. Evitando paraísos de impunidad: ¿cooperar?, ¿asimilar?, ¿armonizar?, ¿unificar? .....	23
a) El menú de alternativas para evitar la impunidad .....	26
b) Su utilización en el Mercosur .....	35
§ 3. Modelos de recepción local para tipificar la delincuencia informática ..	42
§ 4. El Convenio de Budapest y la normativa sobre cibercriminalidad en el Mercosur .....	47
a) Las infracciones contra la confidencialidad, la integridad y la dispo- nibilidad de los datos y sistemas informáticos .....	50
1. Acceso ilícito (art. 2º) .....	50
2. Interceptación ilícita (art. 3º) .....	57
3. Atentados contra la integridad de los datos (art. 4º) .....	65
4. Atentados contra la integridad del sistema (art. 5º) .....	77
5. Abuso de equipos e instrumentos técnicos (art. 6º) .....	81
b) Las infracciones informáticas .....	86
1. Falsedad informática (art. 7º) .....	86
2. Estafa informática (art. 8º) .....	91
c) Infracciones relativas al contenido .....	97
d) Infracciones vinculadas a los atentados a la propiedad intelectual y derechos afines .....	111
e) Otras formas de responsabilidad y sanción .....	123

§ 5.	Persiguiendo al enemigo en el ciberespacio (el panóptico tecnológico) --	134
a)	La quinta oleada de reforma legal: instalando el nuevo panóptico en la era de la extimidad -----	137
b)	Entre la lucha contra la delincuencia y los excesos totalitarios ---	144
c)	Justificando el incremento del control social -----	146
d)	Algún atisbo de reacción: buscando criterios limitadores en los derechos humanos -----	154
§ 6.	Algunas conclusiones y problemas en los que seguir pensando -----	162

## Capítulo II

### **PROBLEMAS DE LA PERSEGUIBILIDAD DE LOS CIBERDELITOS**

§ 1.	La obligada cooperación internacional frente al cibercrimen -----	171
§ 2.	Libertad en la red y control en la red -----	175
§ 3.	La atribución de responsabilidad penal en el ciberespacio -----	178
§ 4.	La competencia jurisdiccional: los pasos europeos -----	182
§ 5.	El enjuiciamiento de ciberdelitos y las limitaciones jurisdiccionales --	186
§ 6.	Las pretendidas soluciones universalistas y supranacionales -----	190
§ 7.	¿Caben soluciones? -----	192
§ 8.	Conclusión -----	195

## Capítulo III

### **UN GIRO REPRESIVO EN LA PROTECCION DE LOS DERECHOS DE AUTOR EN INTERNET**

§ 1.	Introducción -----	197
§ 2.	Breve exposición del sistema actual de protección de la propiedad intelectual en el entorno digital -----	199
§ 3.	Reforma del Código Penal y otras reformas en ciernes -----	205

## Capítulo IV

### **DELITOS Y REDES SOCIALES: LOS NUEVOS ATENTADOS A LA INTIMIDAD, EL HONOR Y LA INTEGRIDAD MORAL. ESPECIAL REFERENCIA AL «SEXTING»**

§ 1.	Introducción -----	215
§ 2.	Infracciones más comunes en el entorno de las redes sociales -----	219

a) Menores .....	220
b) Relaciones de pareja .....	223
§ 3. Previsiones normativas y tutela penal: especial referencia a la difusión inconsentida de imágenes o grabaciones («sexting») .....	224
a) Planteamiento .....	224
b) Soluciones penales para los casos de «sexting» .....	225
§ 4. Resumen .....	231

### Capítulo V

#### **EL DELITO DE «STALKING» COMO NUEVA FORMA DE ACOSO. «CYBERSTALKING» Y NUEVAS REALIDADES**

§ 1. Concepto de «stalking» .....	233
§ 2. Breve referencia a la regulación del «stalking» en el derecho comparado	235
a) El «stalking» en los países anglosajones .....	235
1. Estados Unidos de América .....	235
2. Canadá .....	236
3. Reino Unido .....	237
b) El «stalking» en los países de la Europa continental .....	237
1. Alemania .....	237
2. Austria .....	238
3. Italia .....	238
4. España .....	238
§ 3. Manifestaciones de la conducta de acoso. Su delimitación de otros delitos regulados en nuestro derecho .....	239
§ 4. Consideraciones sobre el art. 172 «ter» del Proyecto de Ley Orgánica de Modificación del Código Penal .....	241
— Algunas cuestiones problemáticas .....	245
§ 5. «Cyberstalking» y nuevas realidades .....	250

### Capítulo VI

#### **LA TUTELA PENAL DE LOS MENORES ANTE EL «ONLINE GROOMING»: ENTRE LA NECESIDAD Y EL EXCESO**

§ 1. Introducción .....	253
§ 2. El nombre y la cosa .....	257
§ 3. La «ratio legis»: compromisos internacionales y necesidad de la nueva norma .....	261
§ 4. La transposición española de los textos internacionales .....	264

§ 5.	Exclusiones, olvidos y excesos del legislador .....	269
	a) Exclusiones y olvidos .....	270
	1. Las víctimas menores mayores de trece años .....	270
	2. Los contactos sin voluntad de encuentro .....	271
	b) Inclusiones y excesos .....	273
	1. El controvertido adelantamiento de las barreras de punibilidad y sus consecuencias .....	273
	2. El círculo de autores .....	275
§ 6.	Conclusiones críticas .....	275

### **Capítulo VII**

#### **LA CIBERPORNOGRAFIA INFANTIL**

#### **EN EL CODIGO PENAL ARGENTINO**

§ 1.	Consideraciones preliminares .....	277
§ 2.	Análisis de la ley 26.338 con relación al art. 128 del Código Penal .....	279
	a) Análisis del tipo objetivo del art. 128 del Código Penal .....	283
	1. Bien jurídico .....	283
	2. Verbo típico .....	286
	3. Otros elementos .....	292
	4. Sujeto activo .....	294
	5. Sujeto pasivo .....	294
	b) Tipo subjetivo .....	295
	c) «Iter criminis» .....	295
	d) Concursalidad .....	296
	e) Pena .....	296
§ 3.	Consideraciones finales y perspectivas: el Anteproyecto integral de reforma al Código Penal de 2014 .....	297

### **Capítulo VIII**

#### **CIBERODIO**

§ 1.	Plan de exploración .....	301
§ 2.	Consideraciones previas y necesarias .....	305
§ 3.	Interés público e intervención penal .....	312
	a) Xenofobia, racismo, odio y discriminación .....	312
	b) Derecho internacional de los derechos humanos, penal internacional e internacional penal .....	314
	c) Derecho vs. delito o derecho como regla y delito como excepción. Interés personal vs. función social o el bien jurídico penalmente relevante .....	323
§ 4.	Aplicación espacial de la ley penal .....	338

<b>INDICE GENERAL</b>	13
§ 5. Arsenal de soluciones normativas -----	350
a) Aportes metateóricos -----	350
b) La teoría y la práctica. Descripción y valoración -----	357
§ 6. Evaluación final -----	366
§ 7. Anexos -----	368
 <b>Bibliografía general</b> -----	 373