

Índice General

Página

| | |
|--|-----------|
| PRESENTACIÓN | 17 |
| ABREVIATURAS UTILIZADAS | 19 |
| CAPÍTULO 1 | |
| LAS MEDIDAS DE INVESTIGACIÓN TECNOLÓGICA | 21 |
| JAIME VEGAS TORRES | |
| 1. Introducción | 22 |
| 2. Contenido de las medidas de investigación tecnológica | 24 |
| 2.1 <i>Intercepción de las comunicaciones telefónicas y telemáticas ...</i> | 25 |
| 2.2 <i>Captación y grabación de comunicaciones orales mediante la utilización de dispositivos electrónicos</i> | 27 |
| 2.3 <i>Utilización de dispositivos técnicos de seguimiento, localización y captación de la imagen</i> | 27 |
| 2.4 <i>Registro de dispositivos de almacenamiento masivo de información</i> | 28 |
| 2.5 <i>Registros remotos sobre equipos informáticos</i> | 31 |
| 3. Iniciativa para la adopción de las medidas. La solicitud | 31 |
| 4. La resolución judicial sobre medidas de investigación tecnológica | 33 |
| 4.1 <i>Principios rectores de la resolución judicial sobre medidas de investigación tecnológica</i> | 33 |
| 4.1.1 <i>Principio de especialidad y descubrimientos casuales</i> | 34 |
| 4.1.2 <i>Principio de idoneidad: extensión subjetiva, objetiva y temporal de la medida</i> | 36 |
| 4.1.3 <i>Principios de excepcionalidad y necesidad</i> | 36 |
| 4.1.4 <i>Principio de proporcionalidad</i> | 36 |

| | | |
|-------|--|----|
| 4.1.5 | La gravedad del delito investigado | 37 |
| 4.2 | <i>Procedimiento y contenido de la resolución</i> | 39 |
| 5. | Ejecución de la medida | 41 |
| 5.1 | <i>Duración</i> | 41 |
| 5.2 | <i>Control judicial de la ejecución de la medida</i> | 43 |
| 5.3 | <i>Incorporación al proceso de los resultados de la medida</i> | 44 |
| 5.4 | <i>Deber de colaboración</i> | 45 |
| 6. | Cese de la medida | 46 |
| 7. | Destrucción de los registros | 47 |

CAPÍTULO 2

| | |
|---|----|
| LAS MEDIDAS DE INVESTIGACIÓN TECNOLÓGICA. ESPECIAL CONSIDERACIÓN DE LA CAPTACIÓN Y GRABACIÓN DE CONVERSACIONES ORALES MEDIANTE DISPOSITIVOS ELECTRÓNICOS | 49 |
|---|----|

MARINA CEDEÑO HERNÁN

| | | |
|-------|--|----|
| 1. | Introducción: la investigación penal en la era digital | 50 |
| 2. | La regulación de las medidas de investigación tecnológica | 52 |
| 3. | Presupuestos generales para la adopción de las medidas de investigación tecnológica | 54 |
| 3.1 | <i>Principios rectores</i> | 54 |
| 3.1.1 | El principio de especialidad | 54 |
| 3.1.2 | El principio de idoneidad | 55 |
| 3.1.3 | El principio de excepcionalidad o necesidad | 56 |
| 3.1.4 | El principio de proporcionalidad en sentido estricto | 56 |
| 3.2 | <i>Autorización judicial</i> | 57 |
| 3.3 | <i>Duración y prórroga de la medida de investigación tecnológica</i> | 60 |
| 3.4 | <i>Secreto de las actuaciones y destrucción de los registros</i> | 61 |
| 3.5 | <i>Utilización de la información obtenida en un procedimiento distinto y descubrimientos casuales</i> | 62 |
| 4. | La captación y grabación de las comunicaciones orales directas mediante la utilización de dispositivos electrónicos | 65 |
| 4.1 | <i>Los antecedentes de la regulación</i> | 65 |

| | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| 4.2 <i>Los derechos fundamentales afectados</i> | 70 |
| 4.2.1 <i>¿El derecho al secreto de las comunicaciones?</i> | 70 |
| 4.2.2 <i>El derecho a la intimidad</i> | 74 |
| 4.2.3 <i>Otros derechos fundamentales potencialmente alcanzados por la medida de investigación</i> | 76 |
| 4.3 <i>Ámbito de aplicación de la medida de investigación</i> | 78 |
| 4.3.1 <i>Los hechos delictivos objeto de investigación</i> | 78 |
| 4.3.2 <i>El tipo de comunicación que puede ser captada y grabada</i> | 79 |
| 4.3.3 <i>La idoneidad de la medida</i> | 82 |
| 4.4 <i>El control judicial de la medida</i> | 83 |

CAPÍTULO 3

| | |
|--|----|
| REGISTRO REMOTO DE EQUIPOS INFORMÁTICOS EN LA LEY ORGÁNICA 13/2015: ALGUNAS CUESTIONES SOBRE EL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD | 85 |
|--|----|

LORENA BACHMAIER WINTER

| | |
|--|-----|
| 1. Introducción | 86 |
| 2. Registro remoto de equipos informáticos | 88 |
| 2.1 <i>Principio de especialidad y grado de sospecha de la comisión de un delito</i> | 91 |
| 2.2 <i>¿Qué equipo informático puede ser sometido a un registro remoto?</i> | 95 |
| 2.3 <i>Ámbito de aplicación del registro remoto de equipos informáticos</i> | 97 |
| 2.4 <i>Principios de adecuación, necesidad y proporcionalidad</i> | 100 |
| 2.5 <i>Duración</i> | 102 |
| 2.6 <i>La orden judicial</i> | 104 |
| 3. Valoración de la necesidad, proporcionalidad y licitud de la medida | 108 |
| 3.1 <i>Ausencia de gravedad del delito y principio de proporcionalidad de la medida de investigación</i> | 109 |
| 3.2 <i>El registro remoto de equipos informáticos como medida excepcional</i> | 111 |

| | | |
|-----|---|-----|
| 3.3 | <i>Alcance extraterritorial del registro remoto de equipos informáticos</i> | 112 |
| 3.4 | <i>Registro, incautación de los datos electrónicos y el principio de proporcionalidad</i> | 116 |
| 4. | Conclusión | 124 |
| 5. | Bibliografía | 125 |

CAPÍTULO 4

| | |
|---|-----|
| LAS GRABACIONES OBTENIDAS A TRAVÉS DE SISTEMAS DE VIDEOVIGILANCIA EN EL PROCESO PENAL: DERECHOS FUNDAMENTALES AFECTADOS Y TIPOLOGÍA DE SUPUESTOS | 129 |
|---|-----|

ANTONIO MARTÍNEZ SANTOS

| | | |
|-----|---|-----|
| 1. | Introducción (algunas precisiones terminológicas) | 130 |
| 2. | Derechos fundamentales potencialmente afectados por las actividades de videovigilancia | 133 |
| 2.1 | <i>Derecho a la intimidad personal</i> | 134 |
| 2.2 | <i>Derecho a la propia imagen</i> | 138 |
| 2.3 | <i>Derecho a la protección de datos de carácter personal</i> | 139 |
| 2.4 | <i>Derecho a la inviolabilidad del domicilio</i> | 143 |
| 2.5 | <i>Derecho al secreto de las comunicaciones</i> | 144 |
| 3. | Filmación de espacios públicos a través de técnicas de videovigilancia | 145 |
| 3.1 | <i>Videovigilancia policial de espacios públicos</i> | 145 |
| 3.2 | <i>Videovigilancia policial con finalidad prospectivo-preventiva</i> | 145 |
| 3.3 | <i>Videovigilancia policial de lugares públicos con finalidad investigadora</i> | 148 |
| 3.4 | <i>Videovigilancia de espacios públicos por cámaras de seguridad privada</i> | 152 |
| 4. | Filmación del domicilio y otros lugares constitucionalmente protegidos | 157 |
| 4.1 | <i>Videovigilancia policial en el ámbito domiciliario</i> | 157 |
| 4.2 | <i>Videovigilancia privada del domicilio y otros espacios de titularidad particular</i> | 158 |

CAPÍTULO 5

| | |
|--|------------|
| LA NUEVA FIGURA DEL AGENTE ENCUBIERTO ONLINE EN LA LUCHA CONTRA LA PORNOGRAFÍA INFANTIL APUNTES DESDE LA EXPERIENCIA EN DERECHO COMPARADO | 161 |
| MARÍA LUISA VILLAMARÍN LÓPEZ | |
| 1. La persecución de los delitos sexuales que se cometen en internet contra los menores | 162 |
| 2. La importancia de las operaciones encubiertas online en la lucha contra los delitos sexuales cometidos en internet contra los menores | 165 |
| 3. El agente encubierto online en la nueva regulación española | 167 |
| 3.1 <i>La situación española antes de la Ley 13/2015</i> | 167 |
| 3.2 <i>La creación de la figura del «agente encubierto informático» por la Ley 13/2015</i> | 170 |
| 3.2.1 <i>La denominación «agente encubierto informático»</i> | 171 |
| 3.2.2 <i>Ámbito objetivo en que operan estos agentes</i> | 172 |
| 3.2.3 <i>Autorización de la actuación de los «agentes encubiertos informáticos»</i> | 174 |
| 3.2.4 <i>Características de la actuación del agente encubierto online</i> | 175 |
| 3.2.5 <i>Los límites de su actuación: la provocación al delito</i> | 180 |
| 3.2.6 <i>Derechos fundamentales y actuación del agente encubierto online</i> | 184 |
| 4. El agente encubierto online en derecho comparado | 187 |
| 4.1 <i>Modus operandi de los agentes encubiertos online en Estados Unidos.....</i> | 187 |
| 4.2 <i>Obtención y aseguramiento de las fuentes de prueba</i> | 190 |
| 4.3 <i>Retos y límites en la actuación del agente encubierto online.....</i> | 190 |
| 4.3.1 <i>La prohibición de provocar el delito como límite de su actuación: la doctrina del «entrapment»</i> | 190 |
| 4.3.2 <i>La fantasía como defensa</i> | 193 |
| 4.3.3 <i>El error de hecho</i> | 195 |

| | |
|---|------------|
| 5. Consideraciones finales | 195 |
|---|------------|

CAPÍTULO 6

| | |
|--|------------|
| LAS COMUNICACIONES PROCESALES TELEMÁTICAS EN EL MARCO DEL PROCEDIMIENTO PARA EL JUICIO SOBRE DELITOS LEVES. ¿AVANCE O RETROCESO A LA LUZ DE LAS GARANTÍAS PROCESALES DE LOS JUSTICIABLES? | 197 |
|--|------------|

CLARA FERNÁNDEZ CARRON

| | |
|--|------------|
| 1. Planteamiento de la cuestión objeto de estudio | 198 |
| 2. Panorama general de la implantación de las nuevas tecnologías de la información y la comunicación en la administración de justicia: evolución normativa y situación actual | 198 |
| 3. El sistema de comunicación procesal por medios telemáticos | 208 |
| 3.1 <i>Cuestiones generales: las comunicaciones procesales y su estrecha relación con el derecho de defensa</i> | <i>208</i> |
| 3.2 <i>El nuevo sistema de comunicaciones y notificaciones en el procedimiento para el juicio sobre delitos leves</i> | <i>212</i> |
| 3.2.1 <i>El procedimiento para el juicio sobre delitos leves: cuestiones generales.....</i> | <i>212</i> |
| 3.2.2 <i>Posibilidad de que se realicen los actos de comunicación por vía telemática</i> | <i>213</i> |
| 3.2.3 <i>Problemas que se plantean.....</i> | <i>218</i> |
| 4. Conclusiones | 229 |
| 5. Bibliografía | 232 |
| 6. Jurisprudencia | 233 |

CAPÍTULO 7

| | |
|--|------------|
| LAS GRABACIONES DEFECTUOSAS O FALLIDAS DE LAS VISTAS Y JUICIOS: TRASCENDENCIA PROCESAL Y CONSTITUCIONAL | 237 |
|--|------------|

MARIEN AGUILERA MORALES

SUSANA GARCÍA COUSO

| | | |
|-------|---|-----|
| 1. | La documentación de las actuaciones orales mediante sistemas de reproducción de la imagen y el sonido: evolución normativa | 238 |
| 2. | Con carácter general: las grabaciones en soporte audiovisual y su incidencia sobre las garantías y derechos procesales | 244 |
| 2.1 | <i>Medios o cauces para suplir la total o parcial omisión de las grabaciones</i> | 248 |
| 2.2 | <i>La ausencia de documentación y su repercusión en las funciones del tribunal «a quo y ad quem» y en el derecho de defensa</i> | 250 |
| 3. | La falta de documentación de las actuaciones del proceso y su relevancia desde la perspectiva de la lesión de los derechos fundamentales | 255 |
| 3.1 | <i>La STC 55/2015, de 16 de marzo</i> | 255 |
| 3.1.1 | Antecedentes | 255 |
| 3.1.2 | Quejas del demandante de amparo | 256 |
| 3.1.3 | Posición del Fiscal | 257 |
| 3.1.4 | Respuesta de la Sala Primera | 257 |
| 3.1.5 | Trascendencia constitucional de la Sentencia: la importancia de identificación del derecho constitucional vulnerado | 260 |
| 3.2 | <i>La falta o deficiente grabación de las actuaciones del proceso y su relevancia desde la perspectiva de la lesión de los derechos fundamentales</i> | 260 |
| 3.3 | <i>La vulneración del derecho a no padecer indefensión (art. 24.1 CE), en relación con el derecho a la prueba: Una solución «casuística»</i> | 265 |

CAPÍTULO 8

| | |
|--|-----|
| LEXNET: ¿UN CUERPO EXTRAÑO EN NUESTRO SISTEMA PROCESAL? | 267 |
|--|-----|

SUSANA GISBERT GRIFO

| | | |
|-----|--|-----|
| 1. | Introducción: estado de la cuestión | 267 |
| 1.1 | <i>Marco jurídico</i> | 268 |

| | <u>Página</u> |
|--|---------------|
| 1.2 <i>Marco fáctico</i> | 275 |
| 2. LexNET, papel 0 y expediente electrónico | 280 |
| 3. Algunas experiencias | 282 |
| 4. Opinión de los operadores jurídicos | 286 |
| 5. Consecuencias del uso/no uso de LexNET | 292 |
| 6. El uso de LexNET en el sistema procesal actual | 292 |
| 7. Perspectivas de presente, pasado y futuro | 294 |

CAPÍTULO 9

LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS Y LA COOPERACIÓN JUDICIAL INTERNACIONAL

297

CARLOS MARTÍN BRAÑAS

| | |
|--|-----|
| 1. Introducción | 297 |
| 2. Las nuevas tecnologías en el marco de la cooperación jurídica internacional | 300 |
| 2.1 <i>Relevancia de las nuevas tecnologías</i> | 301 |
| 2.2 <i>Contenido de la nueva Ley</i> | 303 |
| 3. Régimen general | 304 |
| 3.1 <i>Disposiciones generales aplicables a las materias objeto de la Ley</i> | 307 |
| 3.2 <i>Tipos de actos de cooperación</i> | 311 |
| 3.2.1 <i>Los actos de comunicación y traslado de documentos judiciales y extrajudiciales</i> | 311 |
| A) <i>Los actos de comunicación y el traslado de documentos judiciales</i> | 312 |
| B) <i>Los actos de comunicación y el traslado de documentos extrajudiciales</i> | 314 |
| C) <i>Sistemas de cooperación</i> | 315 |
| 3.2.2 <i>De la práctica y obtención de pruebas</i> | 317 |
| A) <i>Solicitud de cooperación en materia probatoria</i> | 318 |
| B) <i>Tramitación de la diligencia solicitada</i> | 322 |
| 4. Conclusiones | 325 |