

GUSTAVO EDUARDO ABOSO

Doctor en Derecho – UNED, Madrid (España)
Profesor de Derecho Penal en la Universidad Nacional de Buenos Aires, Universidad de Belgrano, Universidad del Salvador, Universidad Austral y Universidad Nacional de Mar del Plata
Profesor invitado en la Universidad Azuay – Cuenca (Ecuador), Universidad Mayor San Andrés (Bolivia) y Universidad Católica San Pablo (Perú)
Defensor de Cámara en lo Penal, Contravencional y de Faltas Poder Judicial de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires

EVIDENCIA DIGITAL en el Proceso Penal

*La investigación forense en el entorno digital y
la validez de las garantías judiciales*

- Medios de investigación informáticos
- Monitoreo remoto
- Interceptación de comunicaciones
- Desbloqueo compulsivo de dispositivos
- Identificación de IP
- Uso de drones
- Violencia de género y acceso ilegal a correos electrónicos
- Geolocalización
- Agente encubierto informático
- Requisa de celulares sin autorización



2023

Julio César Faira - Editor

ÍNDICE

ABREVIATURAS	XV
PREFACIO	XXI

Capítulo I

EL DERECHO A LA CONFIDENCIALIDAD Y LA INTEGRIDAD DE LOS SISTEMAS INFORMÁTICOS

§ 1. Introducción	1
§ 2. El concepto de privacidad en la sociedad de la tecnología	3
§ 3. El derecho a la privacidad frente a las injerencias arbitrarias regulado en el art. 8.2 de la Conven- ción Europea de Derechos Humanos a la luz de la doctrina del Tribunal Europeo de Derechos Humanos.....	14

Capítulo II

DELITOS CONTRA LA INTIMIDAD Y LA PRIVACIDAD. ACCESO INDEBIDO A COMUNICACIONES ELECTRÓNICAS, DATOS SENSIBLES Y SISTEMAS INFORMÁTICOS

§ 4. Introducción	25
§ 5. El marco constitucional de la tutela del ejercicio de la libertad	27
§ 6. El delito de acceso ilegítimo a una comunicación electrónica.....	39

§ 7. El acceso ilegítimo de comunicaciones electrónicas en el ámbito laboral	55
§ 8. El delito de acceso no autorizado a un sistema o dato informático	68
§ 9. El delito de publicación abusiva de correspondencia	79
§ 10. El delito de revelación de secreto oficial y datos informáticos	82
§ 11. Conclusiones	88

Capítulo III

MEDIDAS DE INVESTIGACIÓN ELECTRÓNICA EN EL PROCESO PENAL

§ 12. Introducción	91
§ 13. Concepto de derecho penal informático	96
§ 14. Inspección y vigilancia electrónicas (<i>Durchsuchung</i> , § 102 a § 110 del Código Procesal Penal alemán).....	98
§ 15. Almacenamiento temporario de comunicaciones ..	104
§ 16. Videovigilancia y supervisión electrónica.....	109
§ 17. Vigilancia electrónica aplicada como medio sustitutivo al encierro	117
§ 18. Pedido de información a los proveedores de servicio de Internet en el marco del proceso penal	118
§ 19. Almacenamiento y tratamiento de datos relativos al procedimiento penal y registro de condenas por delitos sexuales	122
§ 20. ¿Qué queda en pie del derecho a la privacidad? ..	123
§ 21. Conclusiones.....	132

Capítulo IV

INTERCEPTACIÓN Y MONITOREO DE COMUNICACIONES TELEFÓNICAS Y TELEMÁTICAS

§ 22. Introducción	137
§ 23. La aplicación analógica negativa en materia de interceptación de comunicaciones telemáticas ..	138

§ 24. Requisitos procesales para la interceptación y monitoreo de actividades telemáticas	144
§ 25. Conclusiones.....	154

Capítulo V

PROTECCIÓN DE DATOS ASOCIADOS (METADATOS) A LA DIRECCIÓN IP EN EL PROCESO PENAL

§ 26. Introducción	157
§ 27. El caso <i>Benedik vs. Eslovenia</i> del Tribunal Europeo de Derechos Humanos	160
§ 28. Identificación de la dirección IP y el derecho a la privacidad	164
§ 29. La importancia de la identificación de la dirección IP para la investigación judicial	186
§ 30. Conclusiones.....	188

Capítulo VI

LA REQUISA Y EL EXAMEN SIN AUTORIZACIÓN JUDICIAL DE DATOS PERSONALES ALMACENADOS EN DISPOSITIVOS CELULARES

§ 31. Introducción	199
§ 32. La decisión de la Corte Suprema de Justicia norteamericana sobre la tutela efectiva de los datos personales almacenados en un teléfono celular de una persona detenida	202
§ 33. Conclusiones	208

Capítulo VII

GEOLOCALIZACIÓN COMO MEDIO DE INVESTIGACIÓN FORENSE

§ 34. Introducción	211
§ 35. La geolocalización y el derecho a la privacidad ...	212
§ 36. El GPS (<i>Global Position System</i>)	217

Capítulo VIII

EL USO DE DRONES EN LA INVESTIGACIÓN FORENSE Y EL DERECHO A LA PRIVACIDAD

§ 37. Introducción	223
§ 38. El uso de drones en la jurisprudencia nacional ..	226
§ 39. Conclusiones.....	238

Capítulo IX

DESBLOQUEO COACTIVO DE DATOS BIOMÉTRICOS Y *NEMO TENETUR SE IPSUM ACCUSARE*

§ 40. Introducción	243
§ 41. Análisis de los fundamentos de la resolución en estudio	245
§ 42. ¿Los datos almacenados en un dispositivo electrónico están amparados por el derecho a la intimidad?	248
§ 43. La necesidad de la regulación de la evidencia digital.....	254
§ 44. Desbloqueo coercitivo del celular del acusado.....	256
§ 45. Conclusiones	285

Capítulo X

VIOLENCIA DE GÉNERO Y ACCESO ILEGAL AL CORREO ELECTRÓNICO DE LA VÍCTIMA

§ 46. Introducción	291
§ 47. Los hechos.....	292
§ 48. La sentencia del TEDH en materia de violencia de género, en especial respecto del acceso ilegal al servicio de mensajería de la víctima	293
§ 49. El acceso ilegal al sistema de mensajería electrónica de la víctima como reflejo de la dominación del excónyuge	297
§ 50. Los mensajes y archivos de audio como prueba directa de la existencia de violencia de género...	304

§ 51. El acceso ilegal en el contexto de procesos de divorcio y despidos laborales.....	307
§ 52. Conclusiones.....	312

Capítulo XI

FINALIDAD POLÍTICO-CRIMINAL DEL DELITO
DE INTRUSISMO INFORMÁTICO Y LA NECESIDAD
DEL EJERCICIO DE LA ACCIÓN PRIVADA
PARA SU PERSECUCIÓN

§ 53. Introducción	315
§ 54. Fundamentos de la resolución en comentario.....	317
§ 55. El delito de intrusismo informático en la legislación penal argentina	318
§ 56. Análisis crítico de los fundamentos de la resolución.....	325
§ 57. Conclusiones.....	331

Capítulo XII

EL USO DE *MALWARE* EN LA INVESTIGACIÓN PENAL

§ 58. Introducción	333
§ 59. El uso de <i>malware</i> en la investigación judicial....	335
§ 60. Conclusiones	360

Capítulo XIII

AGENTE ENCUBIERTO INFORMÁTICO

§ 61. Introducción	363
§ 62. El agente encubierto.....	366
§ 63. Constitucionalidad de la figura del agente encubierto	374
§ 64. Ámbito de aplicación de la figura del agente encubierto	395
§ 65. El principio de irresponsabilidad penal del agente encubierto	398

§ 66. Limitaciones a la actuación del agente encubierto	400
§ 67. El agente encubierto como testigo.....	404
 BIBLIOGRAFÍA	 409